



This is a digital copy of a book that was preserved for generations on library shelves before it was carefully scanned by Google as part of a project to make the world's books discoverable online.

It has survived long enough for the copyright to expire and the book to enter the public domain. A public domain book is one that was never subject to copyright or whose legal copyright term has expired. Whether a book is in the public domain may vary country to country. Public domain books are our gateways to the past, representing a wealth of history, culture and knowledge that's often difficult to discover.

Marks, notations and other marginalia present in the original volume will appear in this file - a reminder of this book's long journey from the publisher to a library and finally to you.

### Usage guidelines

Google is proud to partner with libraries to digitize public domain materials and make them widely accessible. Public domain books belong to the public and we are merely their custodians. Nevertheless, this work is expensive, so in order to keep providing this resource, we have taken steps to prevent abuse by commercial parties, including placing technical restrictions on automated querying.

We also ask that you:

- + *Make non-commercial use of the files* We designed Google Book Search for use by individuals, and we request that you use these files for personal, non-commercial purposes.
- + *Refrain from automated querying* Do not send automated queries of any sort to Google's system: If you are conducting research on machine translation, optical character recognition or other areas where access to a large amount of text is helpful, please contact us. We encourage the use of public domain materials for these purposes and may be able to help.
- + *Maintain attribution* The Google "watermark" you see on each file is essential for informing people about this project and helping them find additional materials through Google Book Search. Please do not remove it.
- + *Keep it legal* Whatever your use, remember that you are responsible for ensuring that what you are doing is legal. Do not assume that just because we believe a book is in the public domain for users in the United States, that the work is also in the public domain for users in other countries. Whether a book is still in copyright varies from country to country, and we can't offer guidance on whether any specific use of any specific book is allowed. Please do not assume that a book's appearance in Google Book Search means it can be used in any manner anywhere in the world. Copyright infringement liability can be quite severe.

### About Google Book Search

Google's mission is to organize the world's information and to make it universally accessible and useful. Google Book Search helps readers discover the world's books while helping authors and publishers reach new audiences. You can search through the full text of this book on the web at <http://books.google.com/>





AR 1716



UN



GENT









# ŒUVRES

*DE M. LE CHANCELIER*

**D'AGUESSEAU.**

*TOME CINQUIEME.*

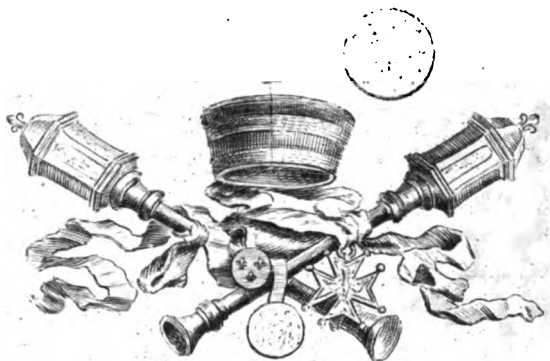


***NOMS DES LIBRAIRES ASSOCIÉS.***

**Chez** { **La Veuve DESAINT, rue du Foin - Saint-**  
**Jacques ;**  
**DELALAIN l'ainé, rue Saint-Jacques ;**  
**NYON l'ainé, rue du Jardinets ;**  
**SAVOYE, rue Saint-Jacques.**

Œ U V R E S  
*DE M. LE CHANCELIER*  
D'AGUESSEAU,  
*TOME CINQUIÈME.*

CONTENANT LES PLAIDOYERS,  
Mémoires, Dissertations, & autres Ouvrages.



A P A R I S,  
CHEZ LES LIBRAIRES ASSOCIÉS.

---

M. DCC. LXXXVIII.  
AVEC APPROBATION ET PRIVILEGE DU ROI.







## ***AVERTISSEMENT.***

---

**L**E PUBLIC , impatient de jouir des Ouvrages de M. le Chancelier d'Aguesseau , n'auroit pas attendu si long-tems ce cinquieme Volume , si le travail des Editeurs n'avoit pas été suspendu par la mort de M. d'Aguesseau , Conseiller d'Etat & au Conseil Royal du Commercc , son fils aîné. Ce Magistrat , dont les vertus & les talens rendent la perte si sensible , avoit bien voulu nous communiquer les Manuscrits de son illustre pere , & pour rendre l'édition plus parfaite , nous aider de ses lumieres , & diriger lui-même notre travail.

M. le Chancelier , par un effet de cette modestie ordinaire aux grands hommes , n'avoit jamais pensé à donner ses Ouvrages au Public ; & M. d'Aguesseau , également modeste , & plein de respect pour les

*Tome V.*

intentions de M. son pere , regardoit le riche trésor dont il avoit hérité , comme un dépôt sacré dont l'usage étoit réservé à sa famille : mais une édition furtive & très-imparfaite , de quelques harangues de M. le Chancelier , la crainte de voir paroître ses autres Ouvrages aussi défigurés , & les instances réitérées des plus grands Magistrats , déterminèrent enfin M. d'Aguesseau à faire paroître le Recueil entier des Ouvrages ~~de M. son pere~~ Possesseur de ces précieux Manuscrits dont il avoit fait son étude & ses délices , ce Magistrat étoit seul à portée de choisir ceux qui pouvoient être les plus utiles à la Magistrature & les plus propres à satisfaire l'attente du Public. Seul , il pouvoit rassembler & mettre en ordre les morceaux épars & détachés , placer avec discernement des notes curieuses & intéressantes par-tout où elles pouvoient être utiles , & faciliter l'intelligence des endroits où la rapidité de la composition n'avoit pas permis d'écrire en entier la pensée : aussi le Public a-t-il reçu , avec autant de confiance que d'empressement , les Ouvrages de ce grand homme , des mains d'un fils héritier de son bon goût & de ses lumières.

Les applaudissemens dont la France & l'Europe retentirent dès que le premier Volume parut , ajou-

## A V E R T I S S E M E N T. iij

terent un nouveau lustre à la réputation de M. le Chancelier d'Aguesseau. On vit bientôt les Avocats les plus célèbres emprunter de ses Ouvrages les traits d'une éloquence douce & victorieuse, se servir de ses décisions comme de celles des plus grands Jurisconsultes de Rome, & le citer dans leurs Plaidoyers & dans leurs Ecrits, comme ils citent les Législateurs consacrés par la vénération de tous les siècles. Enfin, le Roi lui-même, mit le sceau à une réputation si bien méritée, en donnant aux Premiers Présidens de ses Parlemens un Exemplaire des Ouvrages de M. le Chancelier, comme s'il eût voulu que cet illustre Chef de la Justice fût toujours présent à la Magistrature, & ne cessât point de la diriger par l'esprit qui animoit toutes les productions de ce grand homme.

M. d'Aguesseau son fils étoit occupé à rassembler & à mettre en ordre les Pièces qu'il avoit destinées à former le cinquieme Volume, lorsque la mort l'enleva à la Magistrature & au bien public, auquel il s'étoit dévoué. Issu d'une famille consacrée depuis long-tems au service de l'Etat, élevé dans le sein de la piété & de la sagesse, il fut fixé dans la vertu, par la force & l'attrait des leçons & des exemples domestiques. La Religion, dont il fit sa première & sa principale étude, le préserva des écueils qui environnent la



jeunesse , & le rendit , dès l'âge le plus tendre , scrupuleux observateur de tous ses devoirs. Il sçut connoître le prix de ces beaux jours que la Nature a destinés à l'instruction. Persuadé que l'étude des Langues , celle de la Philosophie , & sur-tout celle de l'Histoire , servent de préparation à la connoissance des Loix , & qu'elles contribuent à la perfectionner , il s'y livra avec une application soutenue dont il contracta de bonne heure l'heureuse habitude , & que le tumulte des passions ne troubla jamais. Une sagacité qui lui faisoit saisir sans peine , ce qu'il y a de plus abstrait dans les sciences , & une mémoire à qui rien n'échappoit , rendoient son travail facile , sans le rendre moins assidu.

M. le Chancelier d'Aguesseau avoit puisé dans les Belles-Lettres les agrémens qu'il répandoit sur les matières les plus ingrates & les plus arides : M. son fils suivit ses traces , & sçut comme lui , s'enrichir de tout ce que les grands Ecrivains nous ont laissé de plus élégant & de plus ingénieux.

Malgré le goût de ce jeune Magistrat pour les Belles-Lettres , il ne leur donnoit que ses momens de loisir. L'étude des Loix qui entroit principalement dans l'ordre de ses devoirs , fut toujours celle à laquelle il donna la préférence. Ni l'étendue du Droit

## A V E R T I S S E M E N T.

public , ni les variations du Droit privé , ni la fé-  
cheresse des regles qui dirigent les formes épineuses  
de la Justice , ne purent le décourager. Animé par les  
conseils , & soutenu par les exemples d'un pere chéri  
& respecté , il surmonta toutes les difficultés qui re-  
butent trop souvent ceux qui entrent dans la carrière  
de la Jurisprudence.

Ce fut pendant le séjour que M. le Chancelier fit  
à Fresnes , lorsqu'il eut ordre de s'y retirer , qu'il  
se donna tout entier au soin de cultiver les heureuses  
dispositions de ses enfans. Il ne se montra peut-être  
jamais plus grand homme , que lorsque tranquille  
au milieu de sa disgrâce , il la faisoit servir au  
succès de ses vues paternelles , en rendant ses fils  
dignes des places importantes auxquelles ils étoient  
destinés. C'est dans ses conversations , aussi agréables  
qu'instructives , qu'il leur développoit le plan d'é-  
tudes qu'il avoit composé pour eux , & qu'il leur  
faisoit recueillir le fruit de ses connoissances : il  
leur apprenoit , sur-tout , que toutes les sciences  
doivent conduire à l'amour de la vérité & de la  
vertu comme à leur origine & à leur centre ;  
*que la Religion est la vraie Philosophie ; que l'étude  
des événemens humains nous ramene à la première  
cause morale de tout ce qui arrive parmi les hommes ;*

Ouvres de  
M. le Chan-  
celier d'A.  
guesseau.  
Tom. 4.

enforte que ceux qui ne trouvent pas Dieu dans l'Histoire , & qui ne lisent pas sa grandeur , sa puissance , sa justice dans les caractères éclatans qu'elle en trace à des yeux éclairés , sont aussi inexcusables que ceux qui , à la vue de l'Univers , de l'ordre , du concert & de la proportion de toutes ses parties , s'arrêteroient à la créature sans remonter au Créateur : il leur faisoit voir que la Jurisprudence fondée sur la connoissance des mœurs , sert à les rectifier ; que la justice & la religion sont unies par les nœuds les plus étroits , & que ce n'est que dans l'Être suprême , que le Magistrat doit chercher le principe de l'autorité , la source des Loix , la règle & la fin des devoirs. Telles étoient les maximes que M. le Chancelier d'Aguesseau avoit reçues de ses peres ; & qu'il transmettoit à ses enfans. Le Château de Fresnes devint pour ces jeunes Magistrats une école où ils apprirent à servir Dieu , le Prince & la Patrie. On ne s'y permettoit d'autre délassément que la lecture des célèbres Ecrivains de l'antiquité , lecture que M. le Chancelier sçavoit toujours assaisonner de réflexions ingénieuses.

Le succès de cette éducation lui fit juger que son fils aîné rempliroit dignement les fonctions d'Avocat du Roi au Châtelet ; \* & la réputation que le jeune Magistrat y acquit , lui mérita d'être bientôt

élevé à la place d'Avocat Général au Parlement \*, où  
 ses talens se montrèrent avec encore plus d'éclat. \* 20 Octobre  
1721.

Ami sincère de la vertu, vengeur de l'honnêteté publique, il ne consacroit son éloquence qu'au triomphe de la bonne cause. Le pauvre même & l'orphelin, qui avoient tant de droits sur son cœur, n'étoient jamais redevables de sa protection, qu'à leur innocence & à la vérité.

Son scrupuleux amour pour la justice, première qualité du Magistrat, lui faisoit approfondir jusqu'aux affaires les moins importantes. La défiance de ses lumières lui faisoit écouter avec une forte d'avidité, tout ce qui sembloit s'opposer au sentiment pour lequel il inclinait. Il consultoit sur chaque matière qu'il avoit à traiter, toutes les Loix, tous les Jurisconsultes dans lesquels il croyoit trouver les motifs d'une juste décision; ainsi les affaires devenoient pour lui une source abondante de connoissances.

On ne trouvoit pas dans ses Plaidoyers, ce luxe de vains ornemens qui ne servent qu'à obscurcir la vérité, mais on y admiroit sur-tout, l'exposition claire des faits, le développement des principes essentiels à la décision, & cette solide dialectique qui tiroit du fond même de la Cause, l'opinion qu'il proposoit aux Juges. A l'exemple de M. le Chancelier son pere, il

traitoit dans ses harangues , des sujets plus propres à instruire solidement les Auditeurs , qu'à faire briller ses talens. Une vérité importante & utile , faisoit toujours la matière de ses discours. Un extérieur grave & modeste , image des sentimens de son ame , lui concilioit l'attention & la bienveillance de tous ceux qui l'écoutoient , & le Public retrouvoit en lui le digne Eleve de cet Orateur qui avoit fait long-tems son admiration & ses délices.

L'événement qui retint une seconde fois à Fresnes , M. le Chancelier d'Aguesseau , servit encore à perfectionner ce qui avoit été si heureusement commencé pendant sa premiere retraite. Ce Magistrat respectable y partagea son loisir entre ce qu'il devoit à l'Etat & ce qu'il devoit à ses enfans ; & dans le même-tems qu'il formoit ces grands projets de Législation qui furent depuis si utilement exécutés , il développoit à ses deux fils qui venoient d'entrer dans la Magistrature , toute l'étendue de leurs devoirs , & leur inspiroit les idées sublimes qu'il en avoit conçues. Il leur faisoit envisager leur état , comme une espece de sacerdoce d'autant plus redoutable , que la conservation des biens , de l'honneur & de la vie des Citoyens en dépend. Il leur traçoit le portrait du Magistrat accompli , qui doit *n'avoir plus de pensées qui*  
ne

*ne soient dinge de la sagesse même; qui doit perdre sa volonté pour n'en avoir plus d'autre que celle de la justice; parler comme la vérité, agir comme la prudence, dominer comme la raison, punir comme la Loi. C'est ainsi que M. le Chancelier se peignoit lui-même, sans s'en appercevoir.*

Rappelé à ses fonctions, il eut la satisfaction de voir M. d'Aguesseau, son fils aîné, pratiquer sous ses yeux les sages leçons qu'il lui avoit données, & se montrer digne de l'honneur distingué que le Roi lui fit de l'appeller, malgré sa grande jeunesse, à son Conseil d'Etat.\* Les talens qu'il fit briller dans cette nouvelle place, engagèrent M. le Chancelier à l'associer au travail important que le Roi lui avoit ordonné de mettre au jour, & qu'il avoit déjà préparé dans sa retraite. Il lui confia la correspondance qu'il avoit établie à ce sujet, avec les plus sçavants Magistrats & les plus habiles Jurisconsultes du Royaume, & il le fit coopérer à la formation de ces belles Ordonnances qui font la gloire de leur Auteur, & qui assurent le repos & le bonheur des peuples. M. d'Aguesseau, dans l'examen des questions que ce travail l'obligeoit de discuter, ainsi que dans toutes les autres affaires importantes, sçut mieux que personne, faire usage de ce doute prudent & méthodique qui naît de la lu-

\* 7 Septem-  
bre 1729.



x **AVERTISSEMENT.**

mière & qui la produit à son tour ; doute qui sauve la raison de tous les pièges que l'erreur ne cesse de lui tendre , doute plus ordinaire aux grands hommes qu'aux esprits superficiels.

Il ne bornoit point ses devoirs au seul exercice des fonctions publiques ; sa vie toujours irréprochable , en a été une preuve continuelle : il avoit appris de M. le Chancelier , que l'inspecteur & le gardien des mœurs , doit être le modèle de toutes les vertus , & que la réputation du Magistrat fait à son insçu , ( s'il est permis de le dire ) , une partie des fonctions de son ministère ; & il n'oublia jamais cette maxime si sage , que *plus l'élévation semble donner de licence par l'autorité , plus elle en ôte par les bienséances ; & qu'ainsi la même grandeur qui favorise les passions , les contraint & les gêne*. Persuadé que pour être dégagée de toute pompe extérieure , la Magistrature n'en est pas moins respectée , M. d'Aguesseau la regardoit comme un titre qui le devoit à la simplicité des anciennes mœurs.

*Ita in maximâ  
fortunâ , minimâ  
licentia est.  
Salluste.*

• Pourrions-nous mieux terminer son éloge , qu'en nous servant des expressions mêmes de son illustre pere qui semble avoir tracé le portrait de ce fils respectable , lorsqu'il a dit : *Que la dignité du Magistrat le suit par-tout , parce que l'amour de son état ne l'abandonne jamais ; qu'il est toujours le même en*

*Œuvres de  
M. le Chancelier  
d'Aguesseau, Tom. 1.*

## AVERTISSEMENT. xj

*public & en particulier, & qu'on trouve en lui, la fierté généreuse d'un cœur sincèrement vertueux qui ne se propose d'autre récompense que la vertu même, qui ne desire que le bien public, qui le desire toujours, & qui, par une sainte ambition, veut rendre à sa Patrie, encore plus qu'il n'a reçu d'elle.*

La lecture de ce cinquieme Volume où presque toutes les matières qui y sont traitées, sont approfondies, surprendra sans doute ceux qui feront attention à la multitude d'occupations importantes & laborieuses qui ont partagé la vie de M. le Chancelier d'Aguesseau. Mais on sera encore plus étonné, quand on apprendra que plusieurs de ces écrits ont été composés comme d'un trait de plume, parce qu'il n'avoit ni le loisir, ni l'intention de mettre la dernière main à des ouvrages uniquement destinés à l'exercice de ses fonctions ou à l'utilité de ses enfans.

Ce Volume ne paroîtra point inférieur aux précédens, soit pour l'importance des sujets, soit pour la manière dont ils y sont traités; on y verra, sur-tout, deux pièces dignes d'une singulière attention : l'une est le Plaidoyer dans la Cause de l'héritier de la Comtesse de Bossu & des héritiers du Duc de Guise; Cause vraiment célèbre, tant

*b ij*

Œuvres de  
M. le Chan-  
celier d'A-  
guesseau,  
Tom. I.

par la dignité des personnes & par les grandes questions qu'il fallut y discuter, que par le choix du Tribunal auquel elle fut soumise, & par l'Arrêt qui la décida. *Juger de la validité d'un mariage soixante ans après qu'il avoit été contracté, décider d'un cas où que la mort même paroïssoit avoir fixé, révoquer en doute la vérité d'un Sacrement à la sainteté duquel Rome sembloit avoir rendu témoignage, attaquer la capacité de celui qui avoit contracté le mariage, & que la grace du Prince accordée depuis eût effacé un crime qui l'en avoit rendu incapable : tels étoient les grands objets que cette Cause présentoit.*

Si jamais Cause n'a été plus propre à faire éclater la grandeur & l'étendue de la justice, jamais aussi la suite de l'Orateur, n'avoit brillé avec plus d'éclat. On se souvient encore des applaudissemens qu'il reçut de la célèbre & nombreuse Assemblée qui se rendit; & l'on ne craint point d'avancer, que la lecture de cette pièce, malgré quelques lacunes, jouit encore de ces applaudissemens. Les Orateurs retrouveront dans ce Plaidoyer, un chef-d'œuvre de l'art oratoire : ils y admireront cette force de raisonnement qui produit la conviction, cette solidité, cette abondance de preuves qui enlèvent les suffrages, & cet enchaînement de propositions qui conduit l'esprit

vérités en vérités, sans jamais lasser ni partager l'attention; cet ordre lumineux qui assigne à chacun des moyens, sa place naturelle & leur prête un mutuel secours; cette noble & pure élocution, qui joint la bienséance & la dignité, à la clarté du discours & à l'harmonie du style; ces ornemens qui servent moins à parer la vérité, qu'à l'introduire plus facilement dans les esprits; ces peintures vives & animées, qui après avoir saisi & charmé l'imagination, pénètrent jusqu'au cœur, l'agitent ou le calment au gré de l'Orateur. Les situations des Parties y sont présentées avec des traits si vrais & si frappans, qu'on ne peut les suivre sans se livrer tout entier à l'intérêt que devoient inspirer la variété & la singularité des circonstances. Ce fut dans cette Cause, qu'on vit le génie de ce grand homme s'élever à ce haut degré qu'avoient annoncé les succès de ses premières années.

Nous avons cru qu'il seroit utile de réunir à ce Plaidoyer, un de ceux où l'on ne voit que le dessein de l'ouvrage, sans le développement & sans les couleurs qui devoient l'embellir. Dans ces esquisses, M. le Chancelier, après l'exposition du fait, traçoit par écrit, avec la plus grande brièveté, le plan qu'il devoit suivre & dont il n'indique les

différentes parties, que par des sommaires très-courts, & souvent par des abréviations dont il avoit seul la clef. Mais on trouve dans ces sommaires, tant de clarté, de justesse, & de précision, qu'on peut leur appliquer cette expression d'une Loi Romaine, *Minus scriptum quam dictum*. Les grands talens de M. le Chancelier lui permettoient, même dans les Causes les plus célèbres, de faire usage de cette méthode si propre à ménager les momens d'un homme public; & personne n'ignore que, pour y répandre tous les ornemens dont elles étoient susceptibles, il lui suffisoit dans l'action même, de se laisser aller au torrent rapide de son éloquence naturelle, de saisir les images brillantes que lui fournissoit une imagination vive, & de puiser dans les sources d'une mémoire prodigieuse.

L'Ouvrage qui suit les Plaidoyers, n'étoit pas moins digne de voir le jour. C'est un Mémoire que fit M. le Chancelier en 1710, par l'ordre même du Roi, sur une affaire qui eut alors beaucoup d'éclat. Le Prince qui vouloit soutenir, par la force des Loix, les intérêts de sa Couronne, jugea qu'il étoit convenable de rappeler les principes & les exemples qui devoient diriger la procédure de cette grande affaire. Il jeta les yeux sur M. d'Aguesseau.

alors Procureur-Général. Ses vastes connoissances du Droit public, son zele pur & vif pour le maintien de la subordination, sa sagesse & son impartialité, en un mot, toutes les qualités qui forment le grand Magistrat & l'homme d'Etat, n'avoient point échappé à la pénétration de Louis XIV. Ce Prince ne pouvoit choisir un défenseur plus vigilant & plus éclairé des droits sacrés de la Couronne & des maximes qui rendent inébranlables les fondemens de la Monarchie. • Un reste de préjugés sur les privilèges trop étendus des Ecclésiastiques, & sur-tout d'un Cardinal qui joignoit à sa qualité de Sujet, celle d'Evêque étranger & d'Officier de la Cour de Rome, comme Auditeur de Rote, rendoit cette question très-délicate à traiter, quoi qu'elle fût simple dans son objet, & facile à décider par les principes de notre Gouvernement.

Mais la sagacité de M. d'Aguesseau sçut bientôt saisir le point de la décision ; & sans blesser en rien la délicatesse des Ecclésiastiques, en attaquant les principes dont ils croyoient pouvoir s'appuyer, il les unit si étroitement au corps entier des Citoyens, que de quelque dignité qu'ils fussent revêtus, ils ne pouvoient méconnoître les droits du Prince sur leur personne, sans renoncer aux droits mêmes dont ils

jouissoient dans la société. C'est dans ce Mémoire que ce sçavant Magistrat fait, pour ainsi dire, toucher au doigt, que la ligne qui aux yeux d'un vulgaire ignorant ou prévenu, semble séparer l'Empire & le Sacerdoce, n'est dans le vrai que le lien de leur concorde & de leur mutuelle intelligence. C'est-là qu'il fournit des idées bien capables de concilier deux puissances qui ne pourroient être ennemies qu'autant qu'elles méconnoïtroient leurs véritables intérêts. Semblable à ces gémies auxquels l'antiquité attribuoit la fonction de présider à la garde des bornes qui séparent les Peuples & les Royaumes, on eût dit que M. le Chancelier avoit été choisi dans cette occasion, pour veiller à la conservation de ces limites plus immuables que la main de Dieu a placées entre deux Puissances qui portent toutes deux le caractère de la sienne, & qui doivent concourir pour le bonheur de la Société.

Œuvres de  
M. le Chan-  
celier d'A-  
guesseau.  
Tomr 1.

Louis XIV ne pouvoit que bien accueillir un Ouvrage qui a pour objet d'établir des maximes si vraies & si importantes, & qui renferme ce que la méthode a de plus clair, ce que l'analyse a de plus exact, ce que l'Histoire & la critique ont de plus lumineux & de plus certain. Aussi ce Prince voulut-il en avoir un Précis de la main même  
de



de l'Auteur. Ce Mémoire méritoit d'autant plus de voir le jour , qu'il n'est pas permis de douter de la rigoureuse exactitude avec laquelle il a été composé.

A ce Mémoire si intéressant , on a cru devoir en joindre un autre sur le Droit de Joyeux Avénement , dont l'origine & la nature avoient été jusqu'alors fort peu connues. On y voit avec étonnement l'érudition avec laquelle M. le Chancelier en a développé les principes. Il y démontre que le Droit du Roi sur toutes les Eglises Cathédrales & Collégiales de son Royaume , vient comme celui de la Régale & celui du serment de fidélité , soit du droit Féodal par lequel le Roi est présumé Seigneur Suzerain de toutes les Eglises existantes dans ses Etats & qui y possèdent des biens , soit de sa qualité de Fondateur , soit enfin de celle de Souverain protecteur de ces mêmes Eglises. Il justifie par plusieurs anciens monumens , que ce droit a beaucoup plus d'antiquité que ne l'ont cru le Bret , Brodeau & plusieurs autres Jurisconsultes : il fait voir qu'étant au fonds , le même droit que celui de *premieres prieres* exercé par les Empereurs , tant en Allemagne qu'en Italie & dans la partie des Pays-Bas qui relevoit de l'Empire , & par les Rois d'Angleterre avant leur Schisme , il avoit fait

xviii **AVERTISSEMENT.**

long-tems une partie du Droit public de presque toute l'Europe. Ce sçavant Magistrat, loin d'admettre la fausse supposition que ce Droit n'a eu pour origine qu'une concession ou des Indults accordés par les Papes à nos Rois, soutient au contraire, qu'il est attaché essentiellement à la souveraineté, & qu'il est une juste & rigoureuse reconnoissance que toutes les Eglises de France, sans distinction de Pays conquis ou d'autres, doivent au Roi à titre de Protecteur & de Défenseur universel de ces mêmes Eglises. Il prouve enfin que l'Eglise de Cambray ayant été sujette envers l'Empereur au droit de *premieres prieres* avant la réunion de cette Ville à la France, elle a dû être également soumise après la réunion, à celui de Joyeux Avènement. M. d'Aguesseau fit au Conseil de Régence, le rapport de tous les moyens contenus dans ce Mémoire, & il y fut décidé que l'Archevêché de Cambray & les autres Eglises des Pays-Bas François, étoient sujettes au droit de Joyeux Avènement. C'est ce qui a été encore jugé depuis par deux Arrêts du Grand-Conseil & par un Arrêt du Conseil d'Etat\*.

\* 24 Juillet  
8<sup>e</sup> 22 Novemb  
bre 1724.  
12 Février  
1734.

Nous espérons aussi, que le Public nous sçaura gré d'avoir ajouté aux ouvrages Précédens, quelques-uns de ceux que M. le Chancelier avoit composés

dans sa première jeunesse : la difficulté de rassembler d'abord tout ce qui étoit sorti de sa plume , & les desirs empressés du Public , rendront excusable le défaut d'ordre chronologique que l'on pourroit nous reprocher. Le premier Ouvrage est une espece de commentaire sur le titre de la Loi, *de statu personarum*, qui n'est que le résultat d'une des Conférences que M. d'Aguesseau tenoit dans sa jeunesse avec des Avocats célèbres. Si l'on y apperçoit le feu de cet âge qui veut tout diviser , tout résumer , rapporter toutes les raisons , détruire toutes les objections , citer un grand nombre d'autorités & ne rien laisser à desirer aux Lecteurs , on sera étonné aussi de voir dans les premières essais d'un jeune Magistrat , une érudition déjà si étendue & si variée , & une exposition des Loix si méthodique , qu'elle semble être le fruit de la plus grande maturité.

M. le Chancelier s'étoit fait un devoir capital d'étudier le Droit Romain dans les sources , de suivre ses variations & ses progrès , & sur-tout de discerner ce qui s'y trouve de conforme aux lumières de la raison , & d'applicable à nos usages , malgré les différences de gouvernement , de religion & de mœurs. Comme les Loix Romaines , loin d'être l'ouvrage d'un seul homme & d'un seul âge sont au

## xx      *A V E R T I S S E M E N T.*

contraire le résultat des réflexions d'un grand nombre de Sages instruits par l'expérience de plusieurs siècles, il crut devoir remonter à leur origine, & consulter les monumens antiques. Il s'enfonça dans l'histoire des anciens Peuples, sur-tout dans celle des Egyptiens si célèbres par l'étendue de leur connoissances, pour y trouver les principes de ces Loix que les premiers Philosophes de la Grece avoient rapportées dans leur patrie. Ces Loix elles-mêmes, après avoir acquis un nouveau degré de perfection entre les mains des Magistrats des différentes Républiques Grecques, devinrent le germe de celles des douze Tables que Tacite regardoit comme la fin des bonnes Loix.

Ces Loix avoient toujours été regardées par M. le Chancelier comme un système lié & suivi, où l'on ne voit aucune de ces contrariétés & de ces décisions disparates formées au hasard, que l'on rencontre si souvent dans les Loix barbares & même dans nos Coutumes. La science du Droit Romain, que nous devons à de profonds Jurisconsultes nourris dans la dialectique des Stoïciens, est fondée sur des définitions claires, des regles précises & des conséquences certaines. Ce Droit est à la vérité un peu défiguré dans la compilation de Justinien, parce que le Rédacteur a mutilé plusieurs

# A V E R T I S S E M E N T. xxj

constitutions des Empereurs & les fragmens des anciens Jurisconsultes ; aussi M. le Chancelier crut-il devoir approfondir l'histoire, les mœurs, la langue & les anciennes Loix des Romains, & recueillir avec soin, les précieux débris du Droit qu'on suivoit avant Justinien. C'est dans cette vue que ce Magistrat chercha encore dans les Basiliques & dans les Jurisconsultes Grecs, tout ce qui pouvoit servir à éclaircir les Loix de Rome. Convaincu par lui-même, de l'utilité de cette méthode qui a élevé Cujas au premier rang des Interprètes du Droit Romain, il l'a employée avec succès dans les deux Dissertations qu'on a réunies dans ce volume.

Cette prédilection de M. le Chancelier pour l'étude du Droit Romain, ses recherches laborieuses sur tout ce qui pouvoit y avoir le moindre rapport, étoient une suite de la haute idée qu'il s'étoit formée des Loix Romaines, *ouvrage de ce peuple disoit-il\**, que le ciel sembloit avoir formé pour commander aux hommes.

\* Mercurial:  
premier vol.  
pag. 157.

*Tout y respire encore cette hauteur de sagesse, cette profondeur de bon sens, & pour tout dire en un mot, cet esprit de législation qui a été le caractère propre & singulier des maîtres du monde. Comme si les grandes destinées de Rome n'étoient pas encore accomplies, elle regne dans toute la terre par sa raison, après avoir cessé*

xxij      **A V E R T I S S E M E N T.**

*d'y régner par son autorité. On diroit en effet , que la Justice n'a dévoilé pleinement ses mysteres qu'aux Jurisconsultes Romains ; Législateurs encore plus que Jurisconsultes , de simples Particuliers dans l'obscurité d'une vie privée , ont mérité par la supériorité de leurs lumières , de donner des Loix à toute la postérité ; Loix aussi étendues que durables ; toutes les Nations les interrogent encore à présent , & chacun en reçoit des réponses d'une éternelle vérité. C'est peu pour eux d'avoir interprété la Loi des douze Tables & l'Edit du Préteur ; ils sont les plus sûrs Interprètes de nos Loix mêmes : ils prêtent , pour ainsi dire , leur esprit à nos usages , leur raison à nos coutumes ; & par les principes qu'ils nous donnent , ils nous servent de guides , lors même que nous marchons dans une route qui leur étoit inconnue,*

On auroit désiré que la Dissertation sur l'Erreur de Droit eût été écrite dans une même langue ; mais le devoir qu'on s'est imposé de n'altérer en rien les Ouvrages de M. le Chancelier , nous l'a fait donner au Public telle qu'on l'a trouvée parmi les Manuscrits. Cet ouvrage , plus profond que le précédent , ne manquera pas de plaire à tous ceux qui ont quelque goût pour l'Etude du Droit Romain. Le sentiment qu'adopte M. le Chancelier , quoiqu'opposé à celui

## AVERTISSEMENT. xxiiij

de Cujas, & même au texte de la Loi des Empereurs Dioclétien & Maximien, a été suivi par un grand nombre d'habiles Jurisconsultes, sur tout par Vinnius, qui le soutient avec beaucoup de force & de clarté. Domat (a) & M. Pothier (b), ces deux Jurisconsultes qui font tant d'honneur à notre siècle, sont d'une opinion contraire à celle de Cujas & conforme à celle de M. le Chancelier.

(a) Traité des Loix Civiles, l. 1, t. 18, des vices des conventions.

(b) Pandectes, tit. dernier du premier volume.

Le Mémoire sur l'Assise qu'on a inféré dans ce volume, traite une des questions les plus difficiles de la Coutume de Bretagne. Il s'agit du sens de la fameuse Loi appelée *l'Assise du Comte Geoffroy*, sur la part que les puînés Nobles doivent avoir dans les Terres titrées ou autres Fiefs de la succession de leurs peres ou autres ascendans. Cette Assise est une Ordonnance ou Règlement fait par Geoffroy, Duc de Bretagne, dans une Assemblée des Etats de cette Province, tenue à Rennes l'an 1185. M. d'Aguesseau, dans cette Dissertation très-curieuse, se détermine à l'égard des Baronies ou autres Terres titrées, en faveur des aînés contre les puînés qui prétendoient que l'Assise du Comte Geoffroy leur donnoit le tiers en propriété de ces Terres au lieu d'une part en usufruit. Comme ils s'autorisoient des Ordonnances des Ducs Jean II & Jean III pour expliquer à leur avantage celle du



Comte Geoffroy, M. d'Aguesseau démontre qu'ils ne prenoient pas mieux le sens de ces deux Ordonnances postérieures à l'Assise, que celui de cette Loi. On trouve dans cette Dissertation, la même précision & la même force de raisonnement qui caractérisent tous les Ouvrages de ce grand homme.

Nous avons cru aussi, qu'on liroit avec satisfaction le Mémoire de M. le Chancelier sur la Compétence en matière criminelle. C'est un des points les plus importants de l'ordre Public, d'où peuvent dépendre l'honneur, la vie & la fortune des Citoyens. Les difficultés dont la compétence est susceptible, produisent une multitude de conflits de Jurisdiction, qui retardent la justification de l'innocent ou la punition du coupable. C'est ce qui déterminâ M. le Chancelier à étudier cette matière dans laquelle l'ignorance ou la fausse application des regles sont si dangereuses pour la Société. Il avoit toujours été persuadé qu'un des principaux devoirs du Magistrat étoit d'apprendre à fonds, tout ce qui concerne l'*instruction criminelle*, puisqu'elle est la base de la condamnation ou de l'absolution de l'accusé. C'est à cette étude que nous sommes redevables d'un grand nombre de Lettres sçavantes, adressées à différens Magistrats, & de ce Précis clair & méthodique, où

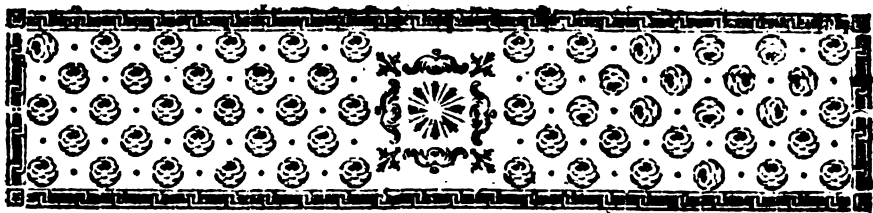
rhodique, où M. le Chancelier a rassemblé tout ce qu'il y a de plus important à sçavoir pour marcher d'un pas sûr, dans une route si épineuse.

Plusieurs Magistrats nous ont sollicités d'insérer dans ce Volume, un Recueil de maximes tirées des Ordonnances que M. le Chancelier avoit composé pour sa seule utilité. Ce Magistrat, sans rien dire de lui-même, s'est borné à une indication sommaire de ce que les Ordonnances du Royaume ont fixé sur les différentes portions de l'administration de la Justice. Ce fut dans sa jeunesse qu'il fit le précis de ces Loix; ainsi l'on ne fera pas surpris de n'y pas trouver ce qui est ordonné par plusieurs Déclarations postérieures dont les dispositions ont dérogé à quelques Loix précédentes, ou les ont modifiées.

Ce cinquième Volume que nous aurions donné plutôt au Public si nous n'avions pas été arrêtés par des obstacles imprévus, justifiera son empressement, & confirmera la haute idée que l'on a toujours eue de M. le Chancelier d'Aguesseau. C'est aux Ouvrages de ce grand homme qu'on peut justement appliquer ce qu'a dit l'Orateur Romain, *qu'il n'est point de sujet si épineux, si abstrait & si obscur, auquel la beauté du discours ne puisse donner de l'éclat & des agrémens.* Cicer. Parad.

Nous avons lieu d'espérer que rien n'empêchera l'édition des Volumes suivans, où l'on trouvera une collection intéressante de plusieurs Requêtes concernant les matières domaniales. M. d'Aguesseau, par son même zèle que feu M. son frere, veut bien nous accorder les intervalles que lui laissent ses occupations importantes, continuer à nous aider de son conseil & nous mettre en état d'achever l'édition entière des Ouvrages d'un pere dont la mémoire si précieuse, & dont le nom vivra tant que le bon goût & la vertu auront des admirateurs.





# T A B L E

*Des Plaidoyers, Mémoires, Dissertations & Recueils  
de Maximes contenus dans le Tome V.*

---

## L V I I P L A I D O Y E R.

*Du 5 Janvier 1700.*

Dans la Cause de l'héritier de Madame la Comtesse DE BOSSU, &  
des héritiers de M. le DUC DE GUISE.

*Deux Questions principales dans cette Cause. Premièrement le Mariage de  
M. LE DUC DE GUISE avec MADAME LA COMTESSE DE  
BOSSU, étoit-il valable comme Sacrement ? Secondement, pouvoit-il  
produire en France des effets civils ?*

*A ces deux Questions générales se joignoient des Questions incidentes sur  
l'autorité du Tribunal de la Rote, sur la force des Usages des Pays-Bas,  
sur le pouvoir du Roi dans les Mariages des Grands-Seigneurs de son  
Royaume, sur la capacité ou l'incapacité des Etrangers & des Ennemis  
de l'Etat, sur l'interprétation des graces du Prince, sur l'effet des Lettres  
d'abolition.*

I

---

## M É M O I R E.

*Sur la nécessité (pour la validité d'un Mariage) de la présence ou du consens-  
tement du propre Curé de chacun des Contractans.*

161

d ij

## L V I I I. PLAIDOYER.

*Du 12 Août 1700.*

Dans la Cause des RELIGIEUSES URSULINES DE CASTEL  
Appellantes.

Contre Guillaume-Gabriel DE CHARRON, Intimé ;

Et Jean DE CHARRON, Intervenant.

*Dans cette Cause il étoit question de suggestion de Testament.*

M É M O I R E  
S U R L A J U R I S D I C T I O N R O Y A L E

*On examine, dans ce Mémoire, si un Cardinal François qui a commis le crime de Lèse-Majesté, est, par sa dignité, exempt de la Jurisdiction Royale.*

*Pour éclaircir & résoudre cette Question, on examine ce que l'on prétend de la prétendue exemption des Clercs en général de la Jurisdiction dans les matieres criminelles, & principalement dans les cas de Lèse-Majesté.*

*On examine ensuite si les Evêques ont, en ce point, quelque privilège qui les distingue des autres Ecclésiastiques.*

*Enfin, on y examine si les Cardinaux ont quelque privilège qui les distingue des Evêques, par rapport à l'exception de la Puissance séculière.*

P R E C I S D U M E M O I R E  
S U R L A J U R I S D I C T I O N R O Y A L E

*Ce Précis a été rédigé tel qu'il a été donné par M. de Lamoignon, alors Procureur-Général, à LOUIS XIV, à l'occasion de la condamnation du Cardinal de B...*

## M E M O R E .

SUR LE DROIT DE JOYEUX AVÈNEMENT A LA COURONNE SUR  
L'EGLISE MÉTROPOLITAINE DE CAMBRAI, ET LES  
EGLISES D'ARRAS ET DE S. OMER.

- On y établit les deux titres différens que le Roi peut avoir pour exercer ce droit sur ces Eglises.* 344
- On examine l'origine & la nature de ce Droit dans les Terres de l'ancienne domination du Roi.* 345
- On y traite la Question de l'extenſion de ce Droit aux Eglises des Provinces nouvellement conquiſes & réunies, ou unies à la Couronne.* 370
- Enfin, on joint à la ſolidité des principes, l'autorité d'une déciſion du Conſeil de Régence du 8 Mars 1717, en faveur du Droit de Joyeux Avènement ſur les Eglises des Pays-Bas.* 408
- Déciſion que le CONSEIL DE CONSCIENCE, dans ſa ſéance du 10 Octobre 1716, ſur le rapport de M. d'Agueſſeau, alors Procureur Général, a adopté; & dont il a, conformément à ſon avis, ordonné l'exécution.*

## E S S A I

## SUR L'ÉTAT DES PERSONNES.

- Cet Eſſai eſt le réſultat d'une conférence où M. D'AGUESSEAU aſſiſtoit.* 416
- A l'occaſion des différentes qualités qui conſtituent l'état des perſonnes, on s'occupe dans cet Eſſai, à fixer l'attention des Jurisconſultes ſur les Loix qui veillent à la conſervation du PART.* 432
- Et qui lui accordent par avance les droits, les prérogatives, & les avantages dont il ne devroit jouir que depuis ſa naiſſance, le réputant à cet effet, au nombre de ceux qui ſont déjà nés, quoiqu'il ſoit encore renfermé dans le ventre de ſa Mere.* 443

DISSERTATION

SUR L'ERREUR DE DROIT

*Les hommes peuvent être considérés ou par rapport à l'Ordre public, ou par rapport aux engagements particuliers qu'ils peuvent contracter entre eux. Dans la première de ces deux vues, l'homme est commis avec la Loi même ; c'est avec elle seule qu'il contracte, qu'il s'engage, qu'il se lie ; c'est à elle seule qu'il doit rendre compte des infractions de la Loi même. Dans la seconde vue, il ne craint que celui avec lequel il a contracté : & la perte des droits qui auroient pu lui appartenir, est la seule peine que la Loi puisse lui faire souffrir, pour avoir blessé, par son imprudence, les maximes de l'Ordre privé.*

468

*Ainsi, quoique l'ignorance de Droit soit toujours vicieuse, elle est beaucoup plus criminelle lorsqu'elle viole une Loi publique ; & l'effet nécessaire de cette ignorance du Droit Public est, que tout ce qu'elle fait perdre est perdu sans ressource.*

467-70

M E M O I R E

SUR L'ASSISE.

*On examine dans ce Mémoire quelle est la part que les puînés ont dans les Fiefs d'Assise, ou dans les anciennes Baronnie établies dès le tems de l'Assise. Ont-ils le tiers par usufruit, ou une moindre portion à l'arbitrage de l'aîné ;*  
JUXTA POSSE SUUM ?

499

M A X I M E S

SUR LA COMPÉTENCE DES JUGES EN MATIÈRE CRIMINELLE.

*Maximes générales & communes à toutes sortes de Juges & de cas en première instance.*

543

*Sur les appellations,*

558

## M A X I M E S

TIRÉES DES ORDONNANCES SUIVANT L'ORDRE  
DU CODE HENRY.

|   |            |
|---|------------|
| Dans cet Ouvrage fait longtems avant la Déclaration du 15 Septembre 1715, M. d'Aguesseau étant encore Procureur Général, on traite de l'autorité & Jurisdiction des Cours de Parlemens. | 571. & 572 |
| De la forme de nommer & pourvoir aux Offices des Cours de Parlemens,  | 573        |
| De l'âge & qualités requises en la personne de ceux qui sont pourvus desdits Offices.   | 571        |
| De l'examen des OFFICIERS DES COURS DE PARLEMENTS,  | 577        |
| De la Discipline de cette Compagnie,  | 581        |
| Des Assemblées des Cours de Parlemens, dites Mercuriales.   | 592        |
| Des Audiences publiques.  | 594        |
| Des Procès par écrit & conclusion d'iceux.  | 598        |
| Quelles sont les matieres qui doivent être vues ou jugées de Commissaires?  | 608        |
| Dans quel cas les Epices doivent avoir lieu?  | 612        |
| De la Chambre criminelle, dite la Tournelle.  | 613        |
| Des séances aux Prisons.  | 614        |
| Des Commissions de la Cour, tant pour Enquêtes qu'exécution d'Arrêts. Qui doit en être chargé dans le ressort?  | 615        |
| De la Chambre des Vacances.   | 617        |
| De la compétence de la Chambre des Vacances.  | 618        |
| DES GRANDS JOURS.   | 620        |
| DES AVOCATS ET PROCUREURS GÉNÉRAUX DU ROI, des Cours de Parlemens.  | 622        |
| DES GREFFIERS des Cours de Parlemens.   | 624        |
| DES HUISSIERS des Cours de Parlemens.   | 630        |
| DES AVOCATS plaidans des Cours de Parlemens;  | 631        |
| DES PROCUREURS des Cours de Parlemens.  | 634        |

Fin des Plaidoyers.

F. ROBERT



# NOMS DES PARTIES,

## PAR ORDRE ALPHABETIQUE.

B

**B**AVIERE, (Anne Palatin de) CHARRON. (Jean de)  
*Princesse de Condé.*

**B**AVIERE, (Henriette-Benedicte  
 Palatin de) *Duchesse Douairiere  
 d'Hanover.*

**B**ERGHES. (Philippe-François de)  
**B**OURBON, (Henri-Jules de) *Prince  
 de Condé.*

M

**M**ONSIEUR, *Fils de France;  
 Frere unique du Roi, Duc d'Or-  
 léans,*

U.

**C**HARRON. (Guillaume-Gabriel  
 de )

**U**RSULINES, (les Religieuses)  
*de Castel-Sarrasin.*

*Fins des Noms des Parties,*



**[PLAIDOYERS]**



# PLAIDOYERS

DE M. D'AGUESSEAU,

PRONONCÉS AU PARLEMENT,

EN QUALITÉ D'AVOCAT-GÉNÉRAL.

---

## LVII. PLAIDOYER.

DU 5 JANVIER 1700.

Dans la Cause de l'Héritier de Madame la Comtesse DE BOSSU,  
& des Héritiers de M. le Duc DE GUISE.

*Les deux questions principales de cette Cause étoient de savoir si le mariage de M. le Duc de Guise avec Madame la Comtesse de Bossu étoit valable comme Sacrement, & s'il pouvoit produire en France les effets civils.*

*À ces deux questions générales, se joignoient des questions incidentes sur l'autorité du Tribunal de la Rote, sur la force des usages des Pays-Bas, sur le pouvoir du Roi dans les Mariages des grands Seigneurs de son Royaume, sur la capacité ou l'incapacité des Etrangers & des Ennemis de l'Etat, sur l'interprétation des graces du Prince, sur l'effet des Lettres d'abolition, &c.*

### PREMIERE AUDIENCE.

**J**AMAIS Cause n'a été plus propre à faire éclater la grandeur & l'étendue du pouvoir de la Justice, que celle qui est aujourd'hui soumise à votre Jugement.

Les noms les plus augustes que l'Europe respecte, & que la France révere, paroissent devant vous, bien moins pour relever l'éclat de ce célèbre différend, que pour rendre

Tome V.

A

## CINQUANTE-SEPTIEME

2  
hommage à l'empire de la Loi. Si, par-tout ailleurs, ils sont au dessus du reste des hommes, ils viennent reconnoître ici que la Loi est encore au-dessus d'eux, & qu'elle ne regne jamais d'une manière plus éclatante, que lorsqu'elle exerce son autorité sur ceux mêmes que l'élévation de leur naissance a placés si près du Trône de la Majesté Royale.

Un Seigneur Etranger distingué dans sa Patrie, par l'ancienneté de sa noblesse, & par la grandeur de ses alliances, honoré des marques les plus précieuses de l'estime & de la confiance de son Roi, réclame l'équité du premier Sénat de la France, qu'il regarde comme un asyle assuré, & comme une espece de Temple toujours ouvert aux Etrangers, où ils ont souvent éprouvé que votre sagesse est également incapable de faire aucune acception & des personnes & des pays; qu'elle ne distingue l'Etranger & le Citoyen que par le mérite de leur cause, & non par le hasard de leur naissance; & que dans un Tribunal où la Justice préside toujours, il n'y a que l'injustice qui puisse être regardée comme étrangere.

Les Loix dont vous devez être les oracles dans cette Cause, ajoutent encore un nouveau degré au pouvoir que vous y allez exercer. Dans les autres différends, quelque étendue que soit votre autorité, elle est néanmoins renfermée, & par rapport aux personnes, & par rapport aux Loix, dans celle du Royaume. Mais aujourd'hui votre Justice s'étend au-delà de ses limites ordinaires. Arbitres souverains non-seulement des mœurs de la France, mais des usages de l'Espagne & des Pays-Bas, vous allez apprendre à toute l'Europe que la division des Empires peut bien mettre des bornes à votre pouvoir, mais qu'elle ne peut jamais en donner à vos lumieres; & que si les Etrangers trouvent en vous des Juges équitables, les Loix de leur pays n'y trouvent pas moins de sages interpretes, & de dignes protecteurs.

Que si après avoir envisagé cette Cause par rapport à ces circonstances extérieures, nous jettons les yeux sur l'intérieur, & sur la substance même d'une si illustre Contestation, que ne pourrions-nous point dire d'abord de son importance, de son étendue, de sa difficulté?

Juger de la validité d'un mariage soixante ans après qu'il a été contracté; décider d'un état sur lequel il semble que la mort ait déjà prononcé; révoquer en doute la vérité d'un Sacrement, à la sainteté duquel Rome même semble avoir rendu un témoignage éclatant; attaquer la capacité de celui qui a contracté ce mariage, quoique la grace du Prince ait effacé le crime qui le rendoit incapable: voilà les grandes, les célèbres questions que cette Cause renferme. Ne nous arrêtons pas plus long-tems à vous en donner une première idée, entrons dans le détail des faits qui leur servent de matière; & dans une Cause de la nature de celle que nous examinons, tâchons d'éviter l'écueil également à craindre, & d'une longueur ennuyeuse, & d'une dangereuse brièveté.

Distinguons d'abord deux tems & comme deux époques différentes, auxquelles on peut rapporter les principaux faits qui composent la longue narration de cette affaire.

Un premier tems, dans lequel tout concourt à former ou à resserrer les nœuds qui ont uni M. le Duc de Guise à la Dame Comtesse de Bossu.

Un second tems, où M. le Duc de Guise devenu entièrement contraire à lui-même, n'a plus pensé qu'à rompre l'engagement qu'il avoit contracté.

En un mot, l'état de la Dame Comtesse de Bossu paisible & tranquille, ce même état troublé & contesté.

Ce sont, MESSIEURS, les deux idées qui vont nous servir de guide dans le vaste pays que nous avons à traverser.

HENRI DE LORRAINE, qui est devenu dans la suite Chef du Nom & des Armes de la Maison de Lorraine en France, n'avoit pas reçu en naissant le titre & la qualité d'ainé; il avoit un frere qu'il sembloit que la nature avoit destiné à soutenir l'éclat de sa Race, & à remplir les grandes Dignités de sa Maison.

Aussi, dans ses premières années & dans sa plus tendre jeunesse, celui que nous ne connoissons dans cette Cause que sous le nom de Duc de Guise, fut choisi par sa famille, pour

A. ij

1700.

recueillir cette espece de succession Ecclésiastique qui conser-  
voit depuis long tems dans la Maison de Guise, l'Archevêché  
de Reims, & les plus riches Abbayes du Royaume.

Appelé à la profession Ecclésiastique plutôt par une ambi-  
tion étrangere, que par son propre choix, il en porta les mar-  
ques extérieures, mais il n'en prit jamais, ni le caractère ni les  
sentimens; & la mort de M. son frere aîné arrivée en 1637,  
le trouva encore en état de prendre dans le monde, le rang &  
les honneurs qui convenoient à l'aîné de la Maison de Guise.

Il fut allier, pendant quelque tems, en sa personne, les  
grandeurs de l'Eglise avec les dignités du siecle, & il devint  
Duc de Guise, sans cesser d'être Archevêque de Reims.

Telle étoit la situation de sa fortune vers le commencement  
de l'année 1641, lorsque les premieres saillies d'une jeunesse  
inquiète & ambitieuse, la vivacité d'un génie aussi prompt à  
entreprendre qu'ardent à exécuter, de mauvais conseils, &  
des exemples encore plus dangereux, le précipiterent dans le  
parti de M. le Comte de Soissons, sous le prétexte, si ordinaire  
alors à tous les Mécontents, de servir le Roi, en attaquant son  
premier Ministre.

Il eut le malheur d'être un de ceux qui signerent le Traité  
de Sedan, & l'on vit en sa personne, un Archevêque de Reims  
& un Duc de Guise; le premier des Pairs d'Eglise, & le plus  
ancien des Pairs laïcs, rompre tous les liens d'honneur & de  
dignité qui l'attachoient si étroitement au service du Roi, pour  
se livrer aux ennemis de la France, & entrer dans cette Ligue  
fameuse, qui se donna le nom spécieux de *Ligue confédérée  
pour la paix universelle de la Chrétienté*.

Flatté par les conditions honorables qu'on lui offrit, & sur-  
tout par le titre de Général, que l'Empereur & le Roi d'Espa-  
gne lui déférerent également, rien ne put le détourner d'une  
entreprise si téméraire; ni la condamnation capitale que vous  
prononçâtes contre lui, ni la mort tragique de M. le Comte  
de Soissons, que ce Prince reçut dans le sein de la victoire,  
ni même la clémence du Roi pour M. le Duc de Bouillon,  
& pour tous ceux qui avoient pris les armes avec lui. Après

l'avoir suivi dans ses égaremens, il ne voulut pas l'imiter dans son repentir, & il mérita, par sa conduite, d'être presque seul excepté dans l'amnistie générale que le Roi accorda à tous ceux que la révolte de M. le Comte de Soissons & de M. le Duc de Bouillon avoit entraînés.

1700.

Retranché du nombre des Citoyens, devenu non-seulement Etranger, mais ennemi de sa Patrie, privé de ses Bénéfices, dépouillé de tous ses biens, M. le Duc de Guise mit toutes ses espérances dans la protection du Roi d'Espagne & de l'Empereur, qui avoient déjà cherché à le consoler des grandes pertes qu'il faisoit en France, par les grandes sommes qu'ils lui donnerent, & par la promesse d'une pension de 5000 écus par mois, qu'ils lui feroient payer pendant la durée de la guerre.

Voilà, MESSIEURS, quel étoit alors l'état de M. le Duc de Guise. Un grand Nom, de plus grandes espérances, & sous ces dehors éclatans, un Sujet rebelle à son Roi, qui vivoit encore parmi les Etrangers, mais que les Loix de sa Patrie avoient déjà mis au nombre des morts.

Ce fut pendant cette espece de mort, que la fortune le conduisit à Bruxelles, comme pour y préparer la matiere de cette fameuse Contestation.

C'étoit en cette Ville que vivoit Dame Honorée de Berghes, veuve du Comte de Bossu, illustre par la grandeur de sa naissance, distinguée par l'éclat de sa beauté, & plus célèbre encore par le bruit de ses malheurs.

Le Ciel l'avoit fait naître d'une des plus anciennes Maisons de la Province de Brabant. Elle comptoit les Maisons de Baviere, d'Egmont, de Hornes, de Nassau, dans le nombre de ses alliances. Tous les grands Noms des Pays-Bas sembloient avoir joint leur éclat à celui du Nom qu'elle portoit; & l'on a eu raison de vous dire, que quelque grande que soit & l'antiquité & la splendeur de la Maison de Lorraine, un Duc de Guise pouvoit, sans rougir, épouser l'Héritiere de la Maison de Berghes.

Les présens qu'elle avoit reçus de la nature, surpassoient

1700.

encore les avantages de sa naissance, & elle ne pouvoit se plaindre que de la fortune, qui, bien loin d'avoir été aussi libérale pour elle que la nature, ne lui avoit laissé que 60,000 liv. de patrimoine.

Tels étoient tous ses biens, lorsqu'en l'année 1638 elle épousa le Comte de Bossu. Sa mort augmenta le revenu de la Veuve d'un douaire de 7500 liv., & d'un préciput, ou pour nous servir des termes du pays, d'une *chambre étoffée*, qui paroît avoir été fixée par le contrat de mariage à 12,500 liv. Ainsi 10,000 liv. de rente, tout au plus, dont la plus grande partie ne consistoit que dans un simple usufruit, composoient toute la fortune de la Dame Comtesse de Bossu, dans le tems de son mariage avec M. le Duc de Guise.

Après la campagne de l'année 1641, M. le Duc de Guise vient à Bruxelles. Il y trouve la Dame Comtesse de Bossu : sa présence allume un feu dont les suites malheureuses durent encore entre leurs Héritiers. Une longue recherche, si l'on en croit la Partie de M<sup>e</sup> Nouet, instruit le Public des vues de M. le Duc de Guise pour ce mariage, long-tems avant qu'il soit accompli. Si l'on écoute au contraire le Défenseur des Princes qui paroissent comme Partie dans cette Cause, une inclination subite fut bientôt suivie d'un mariage encore plus précipité. Pour nous, MESSIEURS, souffrez que nous suspendions encore ici notre jugement, & que nous nous arrêtions uniquement aux faits dont la vérité paroît établie sur la foi des Actes les plus authentiques.

Aucune publication de bans, aucuns articles de mariage ne précèdent l'engagement de M. le Duc de Guise avec la Dame Comtesse de Bossu. Un jour seul (si nous nous attachons aux faits contenus dans les Actes) a éclairé le commencement, le progrès, la fin de cet événement. Le contrat de mariage, la permission du Curé, la dispense de la publication des bans, la célébration, tous ces Actes, encore une fois, sont renfermés dans le cercle d'une même journée.

Le contrat est passé sous signature privée, soit pour dérober au Public la connoissance de cet engagement, soit (comme

la Partie de M<sup>e</sup> Nouet le prétend) pour suivre l'usage des plus grandes Maisons de Flandres, qui n'empruntent presque jamais le ministère des Notaires dans les Contrats de mariage, pour pouvoir en produire les originaux dans les preuves rigoureuses de noblesse, que quelques Chapitres & quelques Communautés de Flandres ont accoutumé d'exiger.

1700.

M. le Duc de Guise paroît seul dans ce Contrat : aucun Officier de l'Armée, dont il étoit le Général, aucune personne de sa Famille n'y assiste ou n'y souscrit. On vous a fait même remarquer que Madame de Chevreuse, sa tante, n'y a point été présente, quoique l'on apprenné, & par des Mémoires secrets & par les nouvelles publiques, qu'elle étoit alors dans la Ville de Bruxelles.

Ce n'est pas encore ici le lieu d'examiner si cette solitude a été affectée pour ne confier qu'au silence & aux ténèbres le mystère de cet engagement, ou si au contraire, on a suivi avec simplicité, l'usage des Pays-Bas, où l'on prétend que les Contrats de mariages ne sont jamais signés que par les Contractans mêmes, lorsqu'ils sont majeurs. Ne prévenons point le tems d'agiter ces Questions, & n'interrompons point le récit des faits, par des réflexions prématurées.

Achevons d'expliquer la forme de ce Contrat de mariage, & disons, en un mot, que la Dame Comtesse de Grimberghes, mere de la Comtesse de Bossu, que le sieur Comte de Meghen, son oncle, l'autorisent tous deux, & par leur présence & par leur signature; & qu'enfin, deux Témoins étrangers y ajoutent, par leur souscription, le dernier degré de solennité que l'on a jugé à propos de lui donner.

La substance & l'intérieur de cet Acte sont plus aisés à expliquer, que son extérieur & son écorce.

On n'y trouve aucune mention de la dot, ni des biens de la Dame Comtesse de Bossu. On y peut cependant distinguer trois parties différentes.

Dans la première partie, M. le Duc de Guise promet à la Dame Comtesse de Bossu un douaire de 40,000 florins, c'est-à-dire, de 50,000 liv. de notre monnoie. Il ajoute à ce pre-



1700. **mier avantage, *une chambre étoffée* de 60,000 florins, ou si l'on veut accommoder cette clause & à notre style & à notre usage, un préciput de 75,000 liv.**

Dans la seconde partie de cet Aête, la Dame Comtesse de Bossu jettant les yeux sur la situation de M. le Duc de Guise, dont tous les biens avoient été confisqués, & craignant le malheur auquel elle seroit exposée s'il venoit à mourir avant que d'être rétabli dans la possession de ses biens, lui fait promettre qu'il emploiera son crédit & sa faveur auprès du Roi d'Espagne, pour faire en sorte que la Comtesse de Bossu soit comprise dans le Traité de Paix, pour les droits qui pourront lui appartenir sur les biens de celui qu'elle regardoit déjà comme son Mari.

Enfin, on ajoute dans la dernière partie de ce Contrat, que si la Comtesse de Bossu meurt sans enfans, avant M. le Duc de Guise, *tout ce qu'elle aura apporté en mariage, de quoi sera tenu noice, (ce sont les termes du Contrat) retournera à ses plus proches parens, sans aucune charge de dettes.*

Ainsi se formoient les premiers nœuds de cette union, qui alloit bientôt être honorée ou du caractère ou du nom de Sacrement.

Déjà le Curé de Sainte-Gudule, dans la Paroisse duquel la Dame Comtesse de Bossu faisoit sa demeure ordinaire, avoit donné au sieur de Mansfeld cette permission si fameuse, & si importante dans cette Cause; permission nécessaire, selon les uns, surabondante, selon les autres; permission vague & indéterminée, si l'on en croit les Appellans comme d'abus, certaine & suffisamment limitée, si l'on écoute l'Intimé; permission enfin, que l'on regarde d'un côté, comme l'ouvrage de la fraude & de la surprise, & que l'on considère de l'autre, comme l'effet de la juste confiance que le Curé de Sainte-Gudule avoit en la personne du sieur de Mansfeld.

Arrêtons-nous ici, & avant que de vous rapporter les termes mêmes dans lesquels cette permission est conçue, traçons en un mot, le caractère de celui auquel elle est adressée.

Charles

Charles de Mansfeld réunissoit en sa personne plusieurs titres qui le distinguoient également , & dans l'Ordre de la Noblesse , & dans celui du Clergé.

1700.

Chevalier d'Honneur dans le Sénat de Luxembourg , il n'avoit pu acquérir cette qualité , que par la preuve d'une Noblesse exempte de tout reproche.

Maître de la Chapelle de l'Infante , Doyen du Chapitre de Sainte Gudule ; enfin , choisi par l'Archevêque de Malines pour exercer dans les Armées du Roi d'Espagne cette fonction singulière de Vicaire & de Subdélégué Apostolique , & cette espèce d'Episcopat Militaire dont on vous a parlé tant de fois dans cette Cause. Tels étoient les titres & les degrés d'honneur de celui qui reçoit du Curé de Sainte Gudule la permission d'assister à un Mariage.

Mais quels sont ceux qui doivent contracter ce Mariage en sa présence ? C'est , MESSIEURS , ce que nous ne saurions vous expliquer plus naturellement , que par les termes mêmes de la permission.

*Do licentiam & facultatem assistendi matrimonio cujusdam nobilis Fœminæ Parochianæ meæ , quod contractura est cum quodam nobili viro Militari , quorum nomina , contracto matrimonio , in hoc albo à Domino præfato assistendi adscribantur.*

Ne cherchons point ici ni dans le Fait , si cette Désignation convenoit uniquement aux personnes illustres qui devoient contracter ce Mariage , ni dans le Droit , s'il étoit nécessaire qu'elles fussent plus clairement & plus expressément désignées.

Disons seulement , que c'est avec cette permission de marier une certaine Dame de la Paroisse de Sainte Gudule , avec un certain homme de qualité engagé dans les armées , que M. le Duc de Guise & la Dame Comtesse de Bossu se présentent devant Charles de Mansfeld.

Comme l'on prétend qu'il réunissoit en lui la qualité de Pasteur ordinaire , par rapport à M. le Duc de Guise , à celle de Pasteur délégué , par rapport à la Dame Comtesse de Bossu ,

Tome V.

B

1700.

il semble aussi qu'il ait voulu multiplier les actes de célébration, & en donner un dans chacune de ses qualités.

En effet, nous trouvons deux Actes que l'on prétend également authentiques, & qui concourent également à prouver la vérité du Mariage dont vous avez à examiner la validité.

L'un est un Acte inséré dans les Registres de la Paroisse de Sainte Gudule, par lequel il paroît que Henry de Lorraine, Duc de Guise, & Honorée de Berghes, Comtesse de Bossu, ont contracté un Mariage solennel en présence de Charles de Mansfeld, Vicaire-Général de l'Armée, en vertu de la permission du Curé, *solemniter contraxerunt coram D. Carolo à Mansfeld Vicario Generali exercitûs, ad hoc autorisato per D. Cassier plebanum*, & que la Dame Comtesse de Grimberghes, le sieur Comte de Meghen, Grégoire Happart, Official d'Anvers, Guillaume Wandewelde, Chanoine de Cambray, ont assisté, comme Témoins, à cette célébration.

On prétend que cet Acte est écrit dans les Registres, de la main du Curé de Sainte Gudule. Il est certain au moins, que la foi en est attestée par la signature de Charles de Mansfeld, qui a inséré ces mots sur le Registre, *Ita est, Carolus à Mansfeld.*

La forme de l'autre Acte peut paroître moins authentique, mais elle n'est pas moins importante pour la décision de cette Cause.

Au bas de la permission du Curé, Charles de Mansfeld certifie qu'il a assisté au mariage de Henry de Lorraine & d'Honorée de Berghes, tant en vertu de la permission du Curé de Sainte Gudule, qu'en conséquence de l'autorité qu'il exerce comme Vicaire Apostolique, sur tous ceux qui portent les armes en Flandres, pour le service du Roi Catholique. Il déclare en même-tems, qu'après un sérieux examen, n'ayant trouvé dans la personne des Contractans, aucun empêchement légitime, il les a dispensés de la proclamation des Bans, pour des raisons qui lui ont paru suffisantes, *ob causas animum nostrum moventes.*

Nous lisons, à la fin de ce Certificat, les mêmes noms de

Témoins qui se trouvent dans le premier Acte de célébration, mais nous ne voyons point leur signature, ni dans l'un ni dans l'autre de ces Actes. Est-ce une circonstance indifférente, conforme à l'usage des Pays-Bas soumis à la domination Espagnole ? Est-ce au contraire, une marque & un argument de la clandestinité dont on accuse ce Mariage ? C'est, MESSIEURS, ce que nous serons obligés d'examiner dans la suite de cette Cause.

1790.

Mais ce que nous ne pouvons nous dispenser d'observer dès-à-présent, ce sont les différences considérables que l'on remarque entre les deux Actes de célébration du même Mariage.

L'un est un Acte revêtu de toutes les formes authentiques, inscrits dans les monuments publics de la naissance & de l'état des hommes, devenu public lui-même par cette inscription, incapable d'être changé, altéré, effacé par l'une ou par l'autre des Parties, capable au contraire, de leur servir de titre commun, pour prouver la validité ou la nullité de leur engagement.

L'autre au contraire, est une feuille volante, dont l'autorité dépend uniquement de la force & de la validité du témoignage de Charles de Mansfeld ; c'est un Acte qui n'ayant point été fait double, ni remis dans aucun dépôt public, a toujours été, si on ose le dire, entre la vie & la mort : déposé entre les mains de la Dame Comtesse de Boslu, son existence ou sa suppression ont été également en son pouvoir.

Dans le premier, Charles de Mansfeld n'agit que comme autorisé par la permission du Curé de Sainte Gudule, & si l'on y trouve la qualité de Vicaire-Général de l'Armée, c'est un titre d'honneur qu'on lui donne ; mais on n'ajoute point que ce soit en vertu de ce titre qu'il ait été ou le ministre ou le témoin nécessaire du Mariage de M. le Duc de Guise.

Dans le second, il ne se contente pas de prendre à la tête de cet Acte, le titre de Vicaire Général des Armées ; il marque expressément, que c'est en cette qualité qu'il a assisté à la

B ij

1700.

célébration de ce Mariage, & non pas seulement comme représentant la personne du Curé de Sainté Gudule.

Une troisieme différence distingue essentiellement ces deux Actes.

Celui que l'on a transcrit sur le Registre public ne fait aucune mention ni de la publication des Bans, ni de la dispense de les publier. Nous apprenons au contraire par le second, que Charles de Mansfeld a dispensé les Contractans de cette formalité dans le moment même de la célébration.

Achevons ce parallele par une dernière observation sur la date de ces Actes.

L'un & l'autre nous assurent que le Mariage a été contracté le 16 Novembre ; mais l'un & l'autre n'ont point été rédigés dans le même tems, ni dans le même jour de la célébration.

Quelque idée que l'on se forme de l'ordre que l'on observe à Bruxelles dans les Registres des Mariages ; il est au moins certain, & la Partie de M<sup>e</sup> Nouet l'a déclaré plusieurs fois, que le premier Acte qui contient la preuve de l'existence du Mariage dont il s'agit, n'a été inséré dans le Registre que le 20 Novembre au plutôt ; & que le second, que Charles de Mansfeld a donné en son nom, n'est daté que du 30 Novembre, c'est-à-dire, près de quinze jours après le Mariage.

Nous nous arrêtons peut-être trop long-tems à faire la comparaison de ces deux Actes. Mais vous vous souvenez, **MESSIEURS**, des inductions considérables qui en ont été tirées ; & dans une Cause de cette importance, nous oserions presque dire, que c'est être négligent, que de ne pas porter l'exactitude jusqu'au scrupule.

Reprenons l'ordre que nous nous sommes prescrit à nous-mêmes, & passons aux principaux faits qui ont suivi ce Mariage, par lesquels on prétend qu'une possession publique a confirmé l'ouvrage qu'une recherche publique avoit commencé.

Ici nous avons cet avantage, que les Parties divisées, & souvent contraires sur le reste des circonstances de cette Cause s'accordent du moins dans celle-ci, & qu'elles recon-

noissent également , que ce Mariage clandestin dans son principe selon les uns , & solennel selon les autres , a été bientôt public , & connu dans toute l'Europe.

1700.

A peine avoit-il été célébré que la renommée en porta la nouvelle en Italie. Un bruit confus s'étoit répandu que M. le Duc de Guise avoit contracté de premiers engagements avec la Princesse Anne de Mantoue ; & lorsqu'on y apprit son Mariage avec la Comtesse de Bossu , on condamna également & son inconstance , & la précipitation criminelle de Charles de Mansfeld , que l'on accusoit d'avoir été par son imprudence le Ministre d'un sacrilège.

M. le Cardinal Barberin , entraîné lui-même par l'opinion publique , écrivit à l'internonce du Pape résident à Bruxelles , que l'Archevêque de Malines devoit procéder dans toute la rigueur des Canons contre le Prêtre qui avoit célébré le Mariage de M. le Duc de Guise ; & qu'en cas que la vérité du Mariage de M. le Duc de Guise avec la Princesse Anne se trouvât suffisamment établie , l'Archevêque de Malines devoit se contraindre à se séparer de la Comtesse de Bossu , pour se réunir avec son Epouse légitime.

N'oublions pas de remarquer ici la date importante de la lettre du Cardinal Barberin. Elle est écrite de Rome , le 4 Janvier de l'année 1642. Il falloit donc que le Mariage de M. le Duc de Guise fût public en Flandres , dès le mois de Décembre de l'année 1641. Donc l'on doit retrancher de cette Cause jusqu'à l'ombre , jusqu'au simple soupçon de clandestinité ; c'est la conséquence que la Partie de M<sup>e</sup> Nouet a tirée de ce Fait.

Sans examiner ici la justesse de ce raisonnement , contentons-nous d'observer que la lettre du Cardinal Barberin obligea M. le Duc de Guise à rendre un compte public & solennel de la qualité de ses engagements.

Il déclara par un certificat authentique , dont l'original paroît avoir été remis entre les mains de Charles de Mansfeld , qu'il n'avoit donné à la Princesse Anne de Mantoue , que ce qu'il appelle une promesse négative , c'est-à-dire , une promesse

1700.

de n'épouser jamais aucune autre personne qu'elle ; qu'il n'aurait pu même l'épouser , sans obtenir une dispense du Pape , parce qu'elle étoit sa parente au troisieme degré , & que jamais il n'avoit fait aucune démarche pour l'obtenir ; enfin , qu'il avoit déclaré tous ces faits à Charles de Mansfeld dans le tems de son Mariage , & qu'il lui en avoit fait voir la vérité , soit par les lettres d'Anne de Mantoue , soit par la promesse réciproque qu'elle lui avoit donnée.

M. de Guise justifié par son témoignage , & encore plus , par le silence d'Anne de Mantoue , n'eut plus à craindre que Madame sa mere , dont il avoit méprisé l'autorité en se mariant sans son consentement , ou pour mieux dire , il n'eut plus à craindre que lui-même , & les changemens imprévus d'une volonté inconstante.

Occupé de l'engagement dans lequel il étoit entré , & livré aux charmes d'une nouvelle passion , il ne fut pas meilleur fils que citoyen ; & ayant rompu tous les nœuds qui l'attachoient à Madame sa mere , comme ceux qui le lioient à sa patrie , il ne pensa plus qu'à confirmer son Mariage , non-seulement par une cohabitation certaine , publique , continuelle , mais par des Actes importants , & par des lettres encore plus considérables.

S'il demeure à Bruxelles , c'est avec la Dame Comtesse de Bossu , qu'il y établit son domicile.

S'il cherche à Namur une espece d'asyle contre les violentes poursuites de ses créanciers , la Dame Comtesse de Bossu l'y accompagne avec le nom & les honneurs d'une femme légitime.

S'il passe des Actes , la Providence permet qu'il les passe avec la Dame Comtesse de Bossu , afin que sa propre signature réitérée plusieurs fois en présence des Officiers publics , puisse s'élever un jour contre lui.

Avec elle , il signe une procuration par laquelle il donne pouvoir à un Procureur au Grand-Conseil de Malines d'occuper pour lui , & de poursuivre le paiement des sommes qui

étoient dues par la Maison de Bossu à *Madame la Duchesse de Guise sa femme*. C'est ainsi qu'il l'appelle dans cet Acte.

1700.

Avec elle, il fait des transports; avec elle, il s'oblige envers ses Créanciers.

Avec elle enfin, il signe des décharges & des quittances, dont à la vérité on ne rapporte que des copies collationnées, mais dont les originaux ont été déposés pendant long-tems au Greffe de Malines avant que d'être rendus à l'Héritier de la Maison de Bossu.

Enfin, les Lettres se joignent aux actes, pour confirmer la possession publique dans laquelle la Dame Comtesse de Bossu a été du nom de Duchesse de Guise. M. le Duc de Lorraine la reconnoît publiquement : il lui écrit pour lui marquer la joie qu'il a d'apprendre son Mariage, & il finit sa Lettre par ces mots, qui contiennent une approbation solennelle de la qualité de la Dame Comtesse de Bossu : *Votre très-affectionné Cousin & Serviteur, Le Duc de Lorraine.*

Les grandes dépenses de M. le Duc de Guise obligent la Comtesse de Grimberghes de prendre des précautions nécessaires pour l'empêcher de dissiper les biens de la Dame sa fille, qui étoient sujets à retour, suivant la Loi du Contrat de Mariage. Elle présente une Requête au Chancelier de Bruxelles : elle lui remontre que M. le Duc de Guise avoit déjà commencé d'aliéner une partie de ces biens; elle demande, & elle obtient permission de saisir les arrérages du Douaire qui étoit, dû à la Dame sa fille par la Maison de Bossu.

M. le Duc de Guise étonné de cette saisie, lui écrit des Lettres aussi pressantes que respectueuses, pour la supplier de s'en désister. Il lui fait une vive peinture de l'état malheureux de ses affaires, poursuivi par ses Créanciers, pressant inutilement les Officiers du Roi d'Espagne d'exécuter les paroles qu'ils lui avoient données, & justement puni de son infidélité pour son Roi légitime, par l'ingratitude des Ministres d'un Prince Etranger dans lesquels il avoit mis toute sa confiance.

Toutes ces Lettres sont pleines d'expressions qui marquent la ferme persévérance de sa volonté; par-tout, il donne à la



1700.

Comtesse de Bossu le nom de sa femme; par-tout, il traite la Dame Comtesse de Grimberghes comme sa belle-mere, & toutes ses Lettres sont terminees par la qualite de *son très-humble & très-obéissant Fils & Serviteur*.

Tels furent les plus beaux jours de la Dame Comtesse de Bossu. Tranquille dans la possession de son état, elle jouissoit en paix, depuis dix-huit mois, du titre de Duchesse de Guise, lorsque le départ de M. le Duc de Guise pour la France, & les espérances prochaines qu'on lui fit concevoir de son rétablissement, donnerent à la Dame Comtesse de Bossu, des craintes & des inquiétudes que l'événement n'a que trop justifiées.

La constance de M. le Duc de Guise fut néanmoins à l'épreuve de près de dix mois d'éloignement & d'absence.

Il arrive à Paris dans le mois de Juin, ou au commencement de Juillet de l'année 1643. Toutes les Lettres qu'il écrit, soit à la Comtesse de Grimberghes, soit à la Dame Comtesse de Bossu qu'il nomme toujours sa femme, paroissent de nouvelles confirmations de son état.

Tantôt il la console de son éloignement. Il s'afflige avec elle de l'ordre qu'il a appris que Madame la Duchesse de Guise sa mere a obtenu de ne la point laisser entrer en France. Il l'assure de surmonter bientôt tous ces obstacles, & il la flatte continuellement de l'espérance d'une prompte réunion.

Tantôt il se justifie des reproches qu'elle lui fait. Il lui marque toutes les traverses qu'il est obligé d'essuyer; mais il lui proteste en même tems, qu'il a été également inaccessible & aux caresses & aux menaces par lesquelles on a voulu surprendre ou ébranler sa fermeté, & qu'il a ôté à sa Famille toutes les espérances de trouver des *nullités dans son Mariage*, que *quelques fois lui avoient persuadé s'y rencontrer*. Ce sont les termes dans lesquels il s'explique.

Dans quelques-unes de ses Lettres, il témoigne l'attention continuelle qu'il a sur ce qui la regarde, & sur l'état de ses affaires. Il l'avertit qu'il lui envoie les secours d'argent dont elle pouvoit avoir besoin.

Et dans toutes généralement, il la traite comme sa femme légitime,

légitime. Il l'assure qu'il est aussi incapable de légèreté que de faiblesse ; que son honneur & sa conscience sont également inébranlables ; que tout son désespoir est de voir que ses malheurs soient contagieux à une personne qu'il aime plus que sa vie , mais qu'elle doit être persuadée que la mort seule pourra les séparer.

Flattée par ces témoignages réitérés d'une fidélité inviolable , la Dame Comtesse de Bossu méprisa les dangers auxquels il falloit s'exposer pour venir en France. Elle conçut le dessein d'y entrer , déguisée , inconnue , conduite & rassurée , ou par l'excès de sa passion , ou par la force de sa vertu. Le succès répondit d'abord à ses espérances : elle surprit , elle trompa la vigilance de ceux qui étoient chargés de s'opposer à son passage. On prétend même qu'elle trouva le moyen de voir M. le Duc de Guise , avant qu'on eût été averti de sa marche ; mais ce secret ne put être long-tems caché. La Reine en fut informée. Elle lui fit donner aussi-tôt un ordre rigoureux de sortir promptement du Royaume. M. le Duc de Guise fut obligé lui-même de hâter son départ , & de la presser par plusieurs Lettres , d'obéir sans hésiter aux commandemens de la Reine , pour éviter un affront dont il ne pourroit plus la garantir , si elle osoit demeurer plus long-tems en France.

Elle sort du Royaume : elle se retire en Hollande. M. le Duc de Guise l'informe exactement des démarches les plus secrettes de sa Famille , par rapport à la question de son Mariage.

Il lui apprend que Madame la Duchesse de Guise sa mere , a fait venir de Bruxelles tous les Actes qui pouvoient servir à l'examen de cette Question ; qu'il s'est tenu une assemblée de Docteurs contre son Mariage , ( ce sont ses termes ) ; que deux Evêques lui en doivent apporter un résultat par ordre de la Reine ; qu'aussi-tôt après , il lui en mandera le particulier , & le remède qui s'y pourra apporter.

Enfin , il lui fait part de la grace & des Lettres d'abolition

Tome V.

C

1700.

que le Roi lui avoit accordées. Il ajoute que le Parlement doit s'assembler pour les entériner.

Ces Lettres, & celles que M. le Duc de Guise écrivit peu de tems après à la Dame Comtesse de Grimberghes, furent les derniers efforts de sa persévérance, déjà prête à expirer. Soit qu'une passion nouvelle eût effacé dans son cœur, jusqu'au souvenir des charmes de la Dame Comtesse de Bossu; soit que les avis des Evêques & la Consultation des Docteurs qui avoient été assemblés par ordre de la Reine, lui eussent ouvert les yeux sur les prétendues nullités de son Mariage; soit que pour se dégager absolument des Traités qui l'attachoient à l'Espagne, il voulût rompre les liens qui l'avoient uni à la Comtesse de Bossu, regardant cette union comme un engagement passager que sa révolte avoit produit, & que son obéissance pouvoit détruire, & ne croyant pas que le Duc de Guise devenu innocent par la grace du Roi, fût obligé d'exécuter les promesses du Duc de Guise coupable, il est certain au moins, que le 2 du mois d'Avril de l'année 1644, fut le dernier moment de sa feinte persévérance, & vous verrez bientôt, MESSIEURS, qu'il ne fut pas le premier de son véritable repentir.

C'est en cet endroit que finit la premiere partie du Fait de cette grande Cause. Vous y avez observé d'abord la naissance, la fortune, l'état de M. le Duc de Guise & de la Dame Comtesse de Bossu. Vous y avez remarqué ensuite, les solemnités qui ont précédé & accompagné la célébration de leur Mariage. Vous venez d'entendre les faits qui l'ont suivi, la possession qui l'a rendu public, la persévérance de M. le Duc de Guise qui semble l'avoir affermi. Il est tems de vous représenter ce Mariage sous une autre face; & après vous avoir expliqué par quelles voies cet engagement a été formé, il faut maintenant vous remettre devant les yeux, en beaucoup moins de paroles, les moyens dont on s'est servi pour le détruire.

Nous vous avons dit que la constance de M. le Duc de Guise avoit paru se soutenir jusqu'au 2 du mois d'Avril de

l'année 1644. C'est en effet le jour de la dernière lettre qu'il a écrite à la Dame Comtesse de Grimberghes, où il semble ne penser qu'à fortifier ses liens, & à resserrer les nœuds qui l'attachoient à la Comtesse de Bossu.

Mais nous avons eu raison de vous dire en même tems, que cette constance n'étoit plus qu'apparente.

Dès le 22 Mars précédent, M. le Duc de Guise avoit signé une Procuration pardevant un Notaire Apostolique, par laquelle il donnoit pouvoir à celui qui en devoit être chargé, de porter à Rome la cause de la validité ou de la nullité de son Mariage, & de la soumettre au *Jugement du Pape, en telle forme & maniere que bon lui sembleroit*. C'est ainsi qu'il s'explique dans sa Procuration.

Madame la Duchesse de Guise sa mere, se joint à lui pour demander au Pape qu'il lui plût de prononcer la nullité du même Mariage. Elle signe une Procuration semblable à celle de Henri de Lorraine. Elle y expose, comme lui, le suffrage unanime des plus célèbres Théologiens du Royaume, qui avoient tous estimé que l'engagement de M. le Duc de Guise ne pouvoit mériter le nom honorable de Mariage.

Sur le fondement de ces Procurations, on présente une Supplique au Pape. Le Procureur de M. le Duc de Guise lui remontre que sa qualité d'Etranger, & la conjoncture de la guerre entre la France & l'Espagne, ne lui promettent pas d'espérer aucune justice dans les Pays-Bas contre la Comtesse de Bossu; qu'il fait même que l'Archevêque de Malines s'est déclaré ouvertement contre lui; & qu'enfin, l'importance de sa Cause demande toute l'autorité & toutes les lumières du Tribunal Apostolique.

Le Pape, favorable aux prières de M. le Duc de Guise, commet un des Auditeurs de la Rote, pour connoître sans appel, de la validité de son Mariage.

L'Auditeur ordonne que la Comtesse de Bossu sera citée à son Tribunal, & cependant qu'il seroit permis de compiler les titres dont M. le Duc de Guise auroit besoin dans le cours de la Contestation.

1700.

On fait des efforts inutiles pour exécuter la commission de la Rote : deux fois M. le Duc de Guise envoie ses Agens à Bruxelles : deux fois ils sont découverts, avant que d'avoir pu assigner la Comtesse de Bossu, & compulser les Actes qui concernoient son Mariage. Le Gouverneur des Pays-Bas veut les faire arrêter comme prisonniers de guerre, & ce n'est qu'avec peine, & sur les instantes prieres de l'Internonce de Bruxelles, qu'il leur accorde la permission de retourner en France.

Ils reviennent après avoir fait cette inutile tentative. Mais pour n'en pas perdre entièrement le fruit, on les fait comparoître devant l'Official de Paris. Là, ils déclarent qu'il leur a été impossible d'exécuter la commission dont ils avoient été chargés. L'Official donne acte à M. le Duc de Guise de leur déclaration.

Elle est portée au Tribunal de la Rote ; & sur cette preuve extrajudiciaire, on ordonne, qu'attendu que l'accès des Pays-Bas n'est pas libre, la Comtesse de Bossu sera citée par Edit, c'est-à-dire, par simples affiches attachées à la porte de l'Auditoire de la Rote.

Pendant que M. le Duc de Guise commençoit cette procédure, la Dame Comtesse de Bossu réclamoit la protection du Roi d'Espagne, pour empêcher qu'on ne violât les privilèges & les libertés des Habitans des Pays-Bas, en l'obligeant d'aller chercher à Rome une Justice qu'elle devoit trouver en sa Patrie, suivant les Loix de l'Espagne & de la Flandre.

Le Gouverneur des Pays-Bas lui accorde son secours. Il écrit au Cardinal Protecteur de la Nation d'Espagne, & à l'Ambassadeur de cette Couronne. Il les charge de représenter au Pape la justice des prétentions de la Dame Comtesse de Bossu ; & il finit sa Lettre en protestant, que si le Saint Siege ne déferoit pas à ses Remontrances, on seroit obligé de recourir aux remèdes que les Loix mettoient entre les mains des Officiers du Roi d'Espagne, pour réprimer de pareilles entreprises.

Ces Remontrances & ces Protestations ne purent ralentir

l'ardeur de M. le Duc de Guise. Il alla lui-même à Rome , pour y presser le Jugement d'une Cause qui lui étoit si importante.

---

1700.

Le fameux événement de la révolte de Naples , fut seul capable d'interrompre le cours de ses poursuites. Elles furent comme étouffées par la voix de tout un peuple qui l'appelloit à son secours.

Ebloui par le titre de Restaurateur de la liberté de Naples , & peut-être encore plus , par l'espérance d'en être bientôt l'usurpateur , il entreprit de se jeter dans cette Ville. Il conçut ce dessein , que toute l'Europe condamna comme téméraire , lorsqu'il le forma , & dont toute l'Europe fut étonnée , lorsqu'il l'eut accompli. La fortune le trahit , après lui avoir été fidelle dans les commencemens de son entreprise. Elle ne voulut en faire qu'un Héros malheureux ; & il paya bien cher ses premières faveurs , par les longues horreurs d'une captivité de sept années.

Ce fut pendant les premières années de cette dure prison , que les créanciers de M. le Duc de Guise firent acheter aussi cherement à la Dame Comtesse de Bossu , le titre de Duchesse de Guise , par les poursuites rigoureuses qu'ils exercèrent contr'elle.

Ils firent saisir les arrérages de son douaire. La distribution en fut ordonnée par une Sentence du Conseil de Malines ; & c'est cette distribution prétendue qui sert aujourd'hui de fondement à une des demandes particulières de la Partie de M<sup>e</sup> Nouet.

A peine eut-elle été obligée de payer ces dettes , qu'elle apprend que M. le Duc de Guise avoit été transféré en Espagne. Aussi-tôt , vous a-t-on dit , oubliant sa conduite passée , contente d'être la femme d'un captif , & d'un captif qui n'avoit que de l'infidélité pour elle , elle entre dans les sentimens d'une femme légitime ; & prouvant sa qualité par ses actions , elle borne tous ses vœux à aller en Espagne , pour délivrer , s'il étoit possible , M. le Duc de Guise de la servitude dans laquelle il gémissoit depuis si long-tems , ou pour y mourir avec lui.

1700.

C'est en ce moment qu'il semble que toutes les Puissances de l'Europe se réunissent pour assurer la vérité de son état.

L'Archiduc Léopold lui donne un passeport où il la traite de Duchesse de Guise.

Le Duc de Lorraine écrit au Roi d'Espagne en sa faveur, & lui recommande les intérêts de M. le Duc & de Madame la Duchesse de Guise.

Le Roi même lui permet, malgré la guerre, de passer par ses Etats, & l'appelle dans le passeport qu'il lui accorde; *Nostre très-chère & bien aimée Cousine, Honorée de Berghes, Duchesse de Guise.*

Enfin, le Roi d'Espagne l'assure par une lettre pleine de marques d'honneur & de considération, que c'est avec joie qu'il lui donne la permission de venir voir M. le Duc de Guise son mari, & qu'il lui témoignera en toutes sortes d'occasions, l'estime qu'il fait de sa personne & de sa Maison.

Au milieu de tant de reconnoissances si favorables à son état, elle part de Bruxelles; elle vient en France. Des raisons que nous n'apprenons point par les actes de cette Cause, mais qu'il n'est peut-être pas impossible de pénétrer, l'arrêtent au milieu de sa course, & l'empêchent d'achever son voyage.

Le succès n'en fut pas moins heureux pour elle, que si elle avoit pu exécuter ses premiers desseins. Elle trouva à la Cour de France, si l'on en croit les lettres dont on vous a parlé, les mêmes avantages qu'elle auroit pu espérer à la Cour du Roi d'Espagne.

Ces lettres portent en elles-mêmes un caractère respectable. Elles sortent d'une main pour laquelle on ne sauroit avoir trop de vénération. Elles sont écrites par Madame Marguerite de Lorraine, femme de feu Monsieur, Duc d'Orléans; & l'on peut dire ici, que quand la Dame Comtesse de Bossu les auroit dictées, elles n'auroient pu être, ni plus honorables pour elle, ni plus avantageuses pour son état.

C'est dans ces lettres écrites en l'année 1652, à la Dame Comtesse de Grimberghes, que Madame lui témoigne la grande satisfaction qu'elle a eue de l'arrivée de la Duchesse de Guise,

qu'elle nomme sa sœur. C'est là qu'elle assure la Comtesse de Grimberghes, que toute la Maison de Guise, reconnoît sa fille pour ce qu'elle est. Que même, Madame la Duchesse douairière de Guise est sur le point de se déclarer hautement pour elle. Que la Reine l'a reçue comme une personne de son rang, qu'elle ne lui a point donné d'autre nom que celui de la Duchesse de Guise. Qu'elle lui a promis toute sorte de protection. Que la Cour a suivi avec plaisir le suffrage de la Reine, & qu'il faut présentement poursuivre avec ardeur le Jugement de Rome, afin d'obtenir une Sentence favorable, après laquelle Madame la Duchesse de Guise puisse revenir en France, se mettre en possession des biens de M. le Duc de Guise son mari.

Enfin, c'est dans ces mêmes lettres que nous apprenons que la Reine fit prendre le Tabouret à la Dame Comtesse de Bossu; fait important qui n'est devenu douteux dans cette Cause, que depuis qu'un grand Prince, dont le témoignage ne perd rien de sa force par la qualité de Partie qu'il a dans cette affaire, a ordonné à son Défenseur de déclarer en votre présence, qu'il savoit certainement que cette circonstance n'étoit pas véritable, & que feu Madame avoit été mal informée de ce qui s'étoit passé entre la Reine-mère, & la Dame Comtesse de Bossu.

Deux années d'un profond silence suivent ce voyage de 1652. La Comtesse de Bossu ne put profiter du conseil que feu Madame, Duchesse d'Orléans, lui avoit donné de presser le Jugement de la Rote; & la prison de M. le Duc de Guise fut-elle pour elle un obstacle insurmontable?

L'année 1654 vit finir la captivité de M. le Duc de Guise, mais elle vit croître les malheurs de la Dame Comtesse de Bossu.

Elle conçut d'abord de meilleures espérances à la vue d'une lettre que Madame la Maréchale de la Mothe écrivit à la dame Comtesse de Grimberghes sa mère, par l'ordre de feu Monsieur, de feu Madame, & de feu Mademoiselle d'Orléans. Vous vous souvenez, MESSIEURS, des termes dans



1700.

lesquels cette lettre est conçue ; vous avez vu avec combien de force Madame la Maréchale de la Mothe presse la Dame Comtesse de Grimberghes, de faire partir incessamment Madame la Duchesse de Guise (c'est ainsi qu'elle l'appelle) ; elle lui proteste qu'elle trouvera par-tout des dispositions favorables ; que Madame la Duchesse douairière de Guise est très-bien intentionnée, *mais qu'elle ne veut pas le faire paroître publiquement, de peur que cela ne rende M. le Duc de Guise encore plus opiniâtre.* Elle l'avertit de se hâter de prévenir par sa présence, l'impression que la vue d'un autre objet pourroit faire sur M. son mari ; & elle finit sa lettre, en l'assurant que ce n'est pas tant elle qui lui donne cet avis, que Monsieur, Madame & Mademoiselle, par l'ordre desquels elle lui écrit cette lettre.

Pressée par cette lettre, excitée par les promesses que feue Mademoiselle d'Orléans lui avoient faites elle-même dans ses lettres, de lui accorder sa protection ; déterminée enfin par une lettre sans date, sans signature, mais écrite de la main de Madame la Coadjutrice de Montmartre, sœur de M. le Duc de Guise, qui l'assuroit d'une prompte reconciliation si elle revenoit à Paris, elle entreprend une troisième fois ce voyage : elle se rend à Montmartre, où elle devoit avoir une entrevue avec M. le Duc de Guise.

Dispensez-nous, MESSIEURS, de vous rendre un compte exact des discours de M. de Guise & de la Dame Comtesse de Bossu dans cette conférence.

S'il nous étoit permis d'ajouter foi au témoignage de la Dame Comtesse de Bossu dans sa propre Cause, nous vous dirions, comme on vous l'a dit pour la défense de son héritier, que sa constance, sa fermeté sortit victorieuse du plus rude combat par lequel elle pût jamais être éprouvée.

Enfermée dans l'Abbaye de Montmartre, entre les bras de ceux qu'elle regardoit comme ses ennemis, on tenta sa pauvreté par les offres les plus avantageuses ; on intimida sa foiblesse par les menaces les plus terribles. On lui dit qu'elle ne sortiroit jamais de la dure servitude dans laquelle elle étoit réduite,

réduite, si elle ne renonçoit à la qualité & au nom de Duchesse de Guise. On l'assura que le plus grand malheur qui lui pût arriver, étoit de réussir dans le procès de la Rote, puisque, quand même elle auroit arraché de M. le Duc de Guise une reconnoissance forcée, il s'en vengeroit aussitôt, en la mettant dans un lieu d'où elle ne sortiroit jamais.

Dans une si triste conjoncture, l'Héritier de la Dame Comtesse de Bossu, prétend que la Providence lui accorda la consolation de trouver un ami fidele dans la personne du sieur d'Apremont de Vandy. Ce fut par son secours, & même en sa présence, qu'elle trouva le moyen de faire une protestation pardevant Notaires, contre tous les Actes que l'on pourroit exiger d'elle, dans le malheureux état où elle étoit réduite. Ce fut par lui qu'elle en donna avis à la Dame Comtesse de Grimberghes sa mere; & qu'après lui avoir expliqué le fait, ou véritable ou supposé, de cette espece de prison qu'on lui fit essuyer dans l'Abbye de Montmartre, elle lui manda que la Reine l'en avoit enfin délivrée, & qu'elle étoit en lieu de sûreté dans l'Abbaye de Charonne. Elle ajouta dans une autre Lettre, qu'elle avoit eu l'honneur de voir la Reine, qui lui avoit donné le Tabouret, & qui l'avoit assurée de lui accorder toute sorte de protection, aussi-tôt qu'elle auroit obtenu une Sentence favorable à la Rote. Elle lui marqua en finissant, l'honneur qu'on lui faisoit de la renvoyer accompagnée des Gardes du Roi, & défrayée jusqu'à Cambray.

Telle est la relation de ce voyage honteux à M. de Guise, & glorieux à la Dame Comtesse de Bossu, si l'on en croit sa protestation & ses Lettres. N'approfondissons point encore la vérité de tous ces faits. Disons seulement, que les Lettres de feu Mademoiselle d'Orléans, & celles du Duc François de Lorraine, font naître, en cette occasion, des soupçons violents contre la conduite de M. le Duc de Guise.

Mademoiselle témoigne dans ses Lettres, le déplaisir qu'elle a de voir partir Madame de Guise avec si peu de satisfaction de M. son mari, dont elle dit que tout le monde blâme *l'ex-travagant procédé*. Elle exhorte M. le Chevalier de Guise à

Tome V.

D

---

1700.

voir la Comtesse de Bossu à Bruxelles, & à la reconnoître pour sa belle-sœur.

Le Duc François de Lorraine console par sa Lettre la Dame Comtesse de Bossu, qu'il appelle la Duchesse de Guise & sa Cousine, du mauvais succès de son voyage; & il l'assure, que puisqu'elle a trouvé des dispositions toutes contraires aux promesses qu'on lui avoit faites, elle doit au moins s'estimer fort heureuse d'avoir fait connoître à tout le monde qu'elle a les sentiments qu'une femme doit avoir pour son mari.

C'est ainsi que se terminèrent les derniers efforts que la Dame Comtesse de Bossu fit en France, pour se réunir avec M. le Duc de Guise.

Détrompée par une malheureuse expérience, de toutes les espérances qu'elle avoit conçues, de pouvoir le fléchir par ses prières & par ses larmes, elle ne pensa plus qu'à le vaincre par la force & par l'autorité de la Justice; & se soumettant au Tribunal de la Rote, dont elle avoit autrefois décliné la Jurisdiction, elle montra autant d'ardeur dans cette poursuite, que M. le Duc de Guise y fit paroître de lenteur & de négligence.

Une premiere Sentence de l'année 1656, lui adjugea une provision de 500 écus par mois, pendant tout le cours du Procès.

D'autres Jugements lui permirent ensuite de faire preuve par témoins, & des usages des Pays-Bas, & des circonstances qui avoient accompagné la célébration de son mariage.

Les retardements du Nonce de Cologne qui fut commis pour faire l'Enquête, obligèrent la Dame Comtesse de Bossu à se plaindre plusieurs fois, de sa lenteur affectée, & à faire proroger le premier délai qu'on lui avoit accordé.

Elle se plaignit même dans la suite, que tout le monde la trahissoit, & que son propre Agent, qu'elle avoit chargé de la poursuite de cette affaire, ne lui étoit pas plus fidele que les autres.

Huit ans entiers s'écoulerent au milieu de toutes ces procédures. La mort de M. le Duc de Guise finit en 1664, la longue

distraction qu'il avoit eue, si l'on ose le dire, sur une affaire aussi importante pour son repos & pour sa gloire, que la question de la validité de son Mariage.

---

1700.

Ici la face de la contestation commence à changer. De nouvelles Parties prennent la place de M. le Duc de Guise.

Mademoiselle d'Orléans, Mademoiselle de Guise, & M. de Guise son neveu, se déclarent ses héritiers; le scellé est apposé sur ses effets. La Dame Comtesse de Bossu y forme opposition, par le ministère de Baudouin, Procureur au Châtelet, chez lequel elle élit son domicile; on a méprisé cette opposition, & le scellé a été levé sans l'appeller.

Elle comprit par cette démarche qu'elle ne pouvoit faire aucune poursuite légitime, en qualité de veuve de Henri de Lorraine, jusqu'à ce que son état fût confirmé.

Elle ne confie plus à ses Agents le soin de ses affaires. Elle entreprend elle-même le voyage de Rome; mais elle y fait assigner auparavant, ceux que la mort de M. le Duc de Guise avoit rendu ses véritables Parties.

L'Assignation est donnée à Mademoiselle de Guise, tant en son nom que comme tutrice de M. le Duc de Guise son neveu.

Mademoiselle de Guise s'adresse à vous, MESSIEURS : elle vous représente que la Dame Comtesse de Bossu veut la traduire à la Rote, en abandonnant une Opposition qu'elle avoit formée au scellé de M. de Guise son frere. Elle obtint un premier Arrêt sur Requête qui la reçoit Appellante comme d'abus de toutes les procédures faites ou à faire dans le Tribunal de la Rote, & qui prononce des défenses générales d'y procéder.

Cet Arrêt est signifié d'abord au Notaire Apostolique, chargé des affaires de la Dame Comtesse de Bossu, ensuite à Baudouin, Procureur au Châtelet, qui déclare que tout son pouvoir se borneroit à former une Opposition au scellé, & que comme il ne peut en excéder les limites, il n'agira point dans cette affaire, pour Dame Honorée de Berghes, Duchesse de Guise.

D ij

1700.

Un second Arrêt du 16 Septembre 1665, re-  
 fion d'une Sentence de la Rote, qui fut signifiée à M.  
 de Guise, réitère les mêmes défenses, & pronon-  
 d'ajournement personnel contre l'Huissier qui  
 signification.

Soit que ces Arrêts ayent été inconnus à la Da-  
 de Bossu, soit qu'elle en ait été avertie, il est to-  
 tant, qu'ils n'ont ni arrêté ni interrompu ses pou-

Le succès semble les avoir couronnées, & la  
 finitive rendue, par défaut à la vérité, mais après  
 dissertation insérée dans ce Jugement, sur les prin-  
 cultés de cette Cause, est un titre que l'Héritier  
 Comtesse de Bossu regarde non-seulement comme  
 avantageux, mais comme une décision juste,  
 irrévocable de la question d'Etat que l'on renouv-  
 d'hui.

Ce Jugement ne confirme pas seulement l'eng-  
 M. le Duc de Guise, par rapport au Sacrement, &  
 Mariage, il le confirme même en général, par rap-  
 sortes d'effets.

*Declaramus præfatum Matrimonium, uti ritè a-  
 celebratum, servatâ in omnibus formâ sacri Concilii  
 ac Sacrorum Canonum, fuisse & esse ad quoscumque  
 validum & legitimum.* Ce sont les principaux te-  
 Sentence de la Rote.

Cette Sentence produisit des effets bien différents  
 & dans les Pays étrangers.

En France, elle fut suivie d'un Arrêt qui révo-  
 annulle tout ce qui avoit été fait au préjudice de  
 prononcées par les premiers Arrêts, & qui, ajou-  
 de nouvelles précautions à leurs dispositions, &  
 Dame Comtesse de Bossu, de prendre la qualité de  
 Duc de Guise, & à tous Notaires, Huissiers ou  
 faire aucunes significations en vertu des Manden-  
 Rote : ordonne que l'Arrêt sera lu & publié dans  
 munautés.

En Italie , au contraire , en Espagne , en Flandre , en Allemagne , la Sentence de la Rote a passé pour Jugement authentique.

De-là ces honneurs que la Dame Comtesse de Bossu marque dans ses Lettres , qu'elle reçut à Milan , lorsqu'elle revint en son pays , comme en triomphe , après le Jugement de la Rote.

De-là cet ordre du Roi d'Espagne de la traiter dans toute l'étendue de sa Domination , comme l'on a accoutumé de traiter les femmes des Grands d'Espagne.

De-là enfin , cette Lettre de l'Impératrice , écrite en l'année 1668 à la Comtesse de Bossu , dans laquelle elle lui donne le titre de Duchesse de Guise , & le nom de sa Cousine.

La Guerre qui s'alluma entre la France & l'Espagne , peu d'années après le Jugement de la Rote , arrêta toutes les poursuites que la Dame Comtesse de Bossu auroit pu faire en France , sur les biens de M. de Guise , & l'obligea de se contenter des honneurs stériles dont elle jouissoit paisiblement dans les Pays-bas.

Elle chercha vainement à profiter de la Négociation de Nimegue , pour ménager ses intérêts dans la conclusion du Traité qui fut fait entre les deux Couronnes en 1678 : ses efforts furent sans effet , & ses démarches inutiles , parce que l'on jugea à propos de ne point mêler les intérêts particuliers dans la conciliation des droits des Souverains.

Sa mort suivit de près le Traité de Nimegue. A peine survéquit-elle quelques mois à sa publication. Son Tombeau fut honoré du nom de Duchesse de Guise , mais son état n'en fut pas plus assuré.

La Partie de M<sup>e</sup> Nouet , qui réunit en sa personne la faveur de l'Héritier du sang de la Dame Comtesse de Bossu , au titre d'héritier institué , a gardé après sa mort un profond silence pendant près de huit années. Il le rompit enfin en l'année 1687.

Il fit assigner Mademoiselle de Guise au Châtelier. Il demanda que le Contrat de mariage de Dame Honorée de Ber-

1700.

ghes avec Henri de Lorraine, fût déclaré exécutoire. Mademoiselle de Guise, comme il l'étoit contre M. Guise son frere. Il prit ensuite deux sortes de Conclusions.

Les unes dépendantes de la Question du Mariage, sont la demande des arrérages du Douaire de 5000 livres pendant quinze années, la demande du Préciput de 5000 livres, la demande des alimens & de la provision adjugée à la Dame Comtesse de Bossu par une Sentence de la Rotte; demandes tellement attachées au sort & à l'issue du mariage, que s'il subsiste, elles ne peuvent être cédées, & que s'il est détruit, elles ne peuvent plus être soutenues.

Les autres, si l'on en croit le Demandeur, sont indépendantes de l'état & de la condition de la Dame Comtesse de Bossu: ce sont tous les chefs de Conclusion tendant à la restitution des sommes qu'on prétend que M. de Guise a reçues, sur les biens de celle qu'il regardoit comme sa femme légitime.

Au premier bruit de cette prétention, Mademoiselle de Guise réclame encore la protection de la Cour, & oppose ces Demandes comme absolument connexes avec les premières Appellations comme d'abus, qu'elle avoit interjettées des Sentences de la Rotte, elle obtient un Arrêt qui prononce des défenses de procéder ailleurs qu'en la Cour, & de donner à Honorée de Berghes, la qualité de femme légitime. Le même Arrêt prononce un decret d'ajournement personnel, contre le Sergent, & signifie à Mademoiselle de Guise les Demandes de M<sup>e</sup> Nouet.

La Guerre a fait taire encore une fois, après cette sentence, la voix de la Justice; & ce n'a été qu'après le Traité de Paix, que l'Héritier de la Dame Comtesse de Bossu instruit par la signification du dernier Arrêt, de la part du Tribunal qui pouvoit seul terminer ce célèbre différend, a renouvelé en la Cour les mêmes demandes qu'il avoit portées au Châtelet.

La mort de Mademoiselle de Guise l'a obligé de faire

les deux grands Princes qui la représentent; Monsieur, Duc d'Orléans, comme Légataire universel de feu Mademoiselle d'Orléans; M. le Prince de Condé, comme exerçant les droits de Madame la Princesse de Condé, héritière l'une & l'autre de feu Mademoiselle de Guise, & Madame d'Hanovre dans la même qualité.

Obligés de se défendre contre des demandes si importantes, ils ne se sont pas contentés de reprendre l'appel comme d'abus, que celle qu'ils représentent avoit interjeté de toute la procédure de la Rote; ils ont voulu attaquer le Mariage de M. le Duc de Guise dans le principe, par l'appel comme d'abus qu'ils ont interjeté de sa Célébration.

La Partie de M<sup>e</sup> Nouet a formé de son côté trois Demandes nouvelles.

L'une, pour le payement de quelques sommes qui n'étoient pas comprises dans sa première demande.

L'autre, pour faire renvoyer la liquidation de toutes les sommes qu'il prétend se faire adjuger, même l'examen & la discussion de ses titres de créances, pardevant tel de Messieurs qu'il plaira à la Cour de commettre.

La troisième enfin, pour faire déclarer nulles, & rejeter de cette Cause, des Informations dont on a tiré de grands avantages, pour répandre des soupçons injurieux à la réputation de la Dame Comtesse de Bossu.

C'est par tous ces degrés que cette Cause immense dans ses Faits, étendue dans ses Questions, importante dans sa décision, s'est élevée au point de grandeur & de difficulté dans lequel elle paroît aujourd'hui devant vous.

Vous venez d'entendre les Faits qui la composent, dépouillés de tous les ornements de l'art des Orateurs qui ont soutenu si dignement la fonction dont ils ont été chargés dans cette Cause. Il est temps de les faire parler eux-mêmes, en vous proposant le précis de leurs discours. Heureux, si forcés par l'usage & par la longueur de cette Cause, de les reprendre avec exactitude, nous pouvons ne rien diminuer de la solidité & de l'éloquence avec laquelle ils vous ont été expliqués!



1700.

DE LA PART des Princes qu'un intérêt commun réunit dans cette affaire, l'on vous a dit, MESSIEURS, que de quelque côté que l'on considère le Mariage, qui est le principal, ou pour mieux dire, l'unique sujet de cette Contestation, on est également surpris de la témérité avec laquelle on entreprend d'exposer ce mystère d'iniquité aux yeux de la Justice.

Si on l'envisage dans la Sentence qui l'a confirmé, c'est un attentat qui viole également, & les Libertés de l'Eglise Gallicane, & les droits sacrés de l'autorité Royale.

Si l'on y veut chercher la dignité & la sainteté d'un Sacrement, on n'y trouve qu'une profanation scandaleuse, & un véritable sacrilège.

Enfin, si l'on ne regarde ce Mariage que comme un contrat civil, l'on n'y découvre que séduction & artifice d'un côté, qu'aveuglement & incapacité de l'autre. La bonne foi s'élève contre cet engagement, & la Loi ne sauroit le reconnoître. Elle n'y remarque que des sujets également dignes de sa juste sévérité; un François rebelle à son Roi, condamné dans ce Royaume, & mort civilement; une étrangère, & une étrangère ennemie de l'Etat. La révolte a commencé cet ouvrage, la passion l'a entretenu, & la fraude l'a consommé.

Si l'on examine d'abord la procédure de la Rote; l'éloquent Défenseur des Princes qui parlent par sa bouche dans cette Cause, vous a dit que l'on est surpris de voir naître sous ses pas une foule de moyens d'abus, qui semblent croître & se multiplier à l'infini. Nullités générales, nullités particulières, il est plus difficile de les choisir que de les trouver.

Trois nullités générales qui influent sur tous les Jugements de la Rote, s'offrent d'abord à l'esprit : incompétence dans le Tribunal; nullité de la citation qui a été faite aux héritiers de M. le Duc de Guise; mépris des défenses prononcées par vos Arrêts.

Incompétence dans le Tribunal. Est-il nécessaire, vous a-t-on dit, de s'étendre sur ce moyen? La Pragmatique-Sanction & le Concordat, l'usage qui les a précédés & qui les a suivis, vos Arrêts qui dans cette matière, comme dans plusieurs

plusieurs autres , ont eu également la gloire, & de prévenir la disposition de la Loi , & d'en affermir l'exécution , sont autant de titres inviolables qui s'élevent aujourd'hui contre cette procédure inouïe dans nos mœurs , par laquelle on a entrepris de porter à Rome , en premiere instance , le Jugement de la validité d'un Mariage contracté par un François.

1700.

En vain pour donner quelque couleur à une entreprise si nouvelle , on a voulu en rejeter toute la faute sur M. le Duc de Guise , unique auteur des premieres poursuites qui ont été faites devant les Juges de la Rote.

Depuis quand ose-t-on soutenir dans ce Tribunal , que l'ordre des Jurisdictions , que la conservation de ces précieuses libertés qui a coûté tant de soins & tant de peines à nos peres soit déposée entre les mains des particuliers , & que le caprice où l'intérêt des Parties puisse déroger à des Loix qui font une portion si considérable de notre Droit public.

S'agit-il même ici de relever scrupuleusement toutes les démarches téméraires que M. le Duc de Guise a pu faire à Rome contre les Loix du Royaume , contre ses propres intérêts ? Est-ce avec lui que la Cause se plaide aujourd'hui ? Est-ce avec lui qu'elle a été jugée à la Rote en 1666 ? & qui peut ignorer le changement que sa mort a causé non-seulement dans les qualités extérieures , mais dans la substance & dans l'intérieur même de la contestation ?

Avec lui on a vu expirer & s'éteindre la Question du lien & de l'engagement de son Mariage. Sa mort a rompu les nœuds , ou véritables ou supposés , qui l'unissoient à la Comtesse de Bossu. Il ne s'agissoit plus après cela , ni d'examiner les défauts de solemnités par rapport au Sacrement , ni de prononcer sur les effets du contrat par rapport à l'obligation intérieure de la conscience. La matière , de Spirituelle , ou pour parler plus exactement , de mixte qu'elle étoit auparavant , étoit devenue toute Séculière & toute profane. Car quelle étoit la Question qui devoit être décidée entre la Comtesse de Bossu & les Héritiers de M. le Duc de Guise ? Une Question d'Etat , mais d'un Etat purement civil & politique , où il ne s'agissoit

*Tome V.*

E

1700.

plus d'examiner le Mariage comme Sacrement , & considérer comme contrar , & dans laquelle les Juges à prononcer , non sur les suites qu'une union sainte ou devoit avoir dans l'église , mais sur les effets qu'un en légitime ou vicieux pouvoit produire dans l'Etat.

C'est cependant cette Question , si naturellement la Jurisdiction Royale & Séculiere , que l'on entreporter , non seulement dans un Tribunal Ecclésiastique dans un Tribunal étranger.

Et qui sont ceux avec lesquels on prétend la faire ? Ce sont les Héritiers de M. le Duc de Guise que l'on a porté à Rome pour reprendre une Instance perdue avec lui.

Citation aussi abusive , que le Tribunal étoit incompétent. Car enfin , non-seulement la mort de M. le Duc de Guise a changé la nature de la Question principale : elle a changé jusqu'aux qualités des Parties. Avant ce moment fatal la Comtesse de Bossu étoit Défendresse , & M. le Duc étoit Demandeur. Mais aussitôt que la mort eut interrompu le procès qui ne pouvoit jamais subsister qu'entre eux , les Héritiers de M. le Duc de Guise , saisis par la Loi de la mort de ses biens , devoient attendre paisiblement que celle qui portoit le nom de sa veuve , vînt les attaquer dans le Tribunal. Ils devenoient Défendeurs en France , au lieu que M. le Duc de Guise avoit toujours été Demandeur à Rome. C'est contre les maximes du Droit commun , tous les privilèges des Rois , que M. le Duc de Guise avoit oubliés ou méprisés , & qu'ils alloient à revivre en faveur de ses Héritiers.

On les viole une seconde fois en leur personne , & on fait le troisieme moyen d'abus général , on les viole par l'autorité précise , contre la prohibition expresse de l'Arrêt. Ni les défenses qu'ils contiennent , ni l'appel comme d'abus qu'ils reçoivent , ne peuvent arrêter le cours des procédures de la Dame Comtesse de Bossu ; & pendant que les Héritiers de M. le Duc de Guise se croient assurés à l'ombre des Loix générales du Royaume , & sous la protection de la Jurisdiction séculiere de votre Arrêt , ils apprennent que l'on a su

Rote une Sentence par défaut, aussi injuste dans le fond, qu'elle est nulle & irrégulière dans la forme.

1700.

Mais comme si ce n'étoit pas assez de tant de moyens généraux pour la combattre, on y découvre encore des moyens particuliers qui achevent d'en effacer le préjugé, & qui ne permettent plus de la regarder que comme une procédure inutile, que l'on pouvoit & que l'on doit retrancher entièrement de cette Cause.

C'est en effet dans cette Sentence, que l'on reconnoît parfaitement que la surprise & les artifices de la Dame Comtesse de Bossu n'ont pas moins régné dans la procédure de la Rote, que dans la célébration du Mariage.

On y voit un Juge d'Eglise exercer directement son autorité sur les matieres les plus séculières & les plus profanes, décerner des alimens à la Dame Comtesse de Bossu, & couronner enfin son ouvrage, ou plutôt celui de la Partie qui a obtenu ce Jugement, en déclarant son mariage légitime par rapport à toutes sortes d'effets, *validum ad quoscumque effectus*, confondant ainsi les limites des deux Puissances, & exerçant sur le contrat, une autorité qui ne lui est donnée que sur le Sacrement.

Tels sont les abus généraux & particuliers de la Sentence de la Rote. Rien de plus abusif que ce Jugement, si ce n'est le mariage qu'il a confirmé. C'est ce que l'on a tâché de vous prouver avec beaucoup plus d'étendue, dans la seconde Partie de la Cause.

L'on vous a dit d'abord que toutes les nullités qui sont répandues séparément dans les Mariages, que la sévère Jurisprudence de vos arrêts déclare non valablement contractés & célébrés; sont toutes réunies dans celui-ci, comme pour en faire un assemblage monstrueux, également odieux à l'Eglise & à l'Etat.

Inégalité dans les personnes; défaut de consentement de la mere; mariage du chef de la maison de Guise, sans aucun contrat public & authentique; clandestinité dans toutes les circonstances de la célébration; nulle proclamation de bans;

E ij

1700.

dispense ou fausse, ou plus abusive que le défaut de proclamation même; un Ministre infidèle, sans caractère, sans autorité, sans autre pouvoir qu'une permission nulle & inutile; des témoins suspects & en petit nombre; enfin un mariage sans date; le lieu où il a été célébré aussi inconnu que le jour de la célébration; la Loi & la religion également violées dans un acte dont la perfection dépend du concours & de l'une & de l'autre. Voilà le précis & l'abrégé de tous les moyens d'abus qui s'élevaient aujourd'hui contre ce mariage.

Qui pourra envisager d'abord l'inégalité des Parties & la différence de leur fortune, sans être convaincu que la séduction & l'artifice ont été les premiers conciliateurs de ce Mariage?

D'un côté, un Duc de Guise, aîné de sa maison, héritier des grands biens que ses ancêtres y avoient fait entrer, revêtu du titre auguste de Pair de France, Grand dans sa disgrâce même; l'Empereur & l'Espagne lui avoient déferé le titre de Général de leurs troupes. Peu de personnes le précédoient en France, aucune ne le précédoit dans les Armées des Pays-Bas.

De l'autre côté, Honorée de Berghes, veuve d'un Seigneur d'une naissance distinguée, mais réduite à ne pouvoir presque soutenir l'éclat de ce nom, possédait à peine cinquante ou soixante mille livres de patrimoine, lorsqu'elle a ravi M. le Duc de Guise à la France, à sa famille, à lui-même.

Mais heureusement l'autorité maternelle vient à son secours, pour rompre le charme de la séduction.

M. de Guise, quoiqu'âgé de 27 ans, étoit encore soumis à ce pouvoir salutaire.

Vos Registres sont pleins d'Arrêts qui, suivant l'esprit de l'Ordonnance de 1556, ont prolongé cette espèce de minorité favorable aux familles, pendant laquelle les enfans ne peuvent encore se nuire à eux-mêmes, & trouvent dans la puissance de leur père, & dans la protection de la loi, un asyle assuré contre une impression étrangère, & contre leur propre faiblesse.

1700.

Que si, après avoir examiné la qualité de ceux qui ont contracté ce mariage, on rassemble ou réunit toutes les circonstances de sa célébration, on n'en trouvera pas une seule qui ne soit une indice & une preuve infallible de la clandestinité.

Première circonstance. Point de contrat de mariage, point de *Tables Nuptiales*, si l'on ose se servir de ce terme, consacré par les Loix. Car peut-on donner le nom de contrat à cet acte informe que l'on honore du titre de contrat de mariage, & dans lequel on ne trouve ni dot, ni conventions matrimoniales ? Une promesse de douaire, une assurance de faire comprendre la dame Comtesse de Bossu dans le traité de Paix, composent toute la substance de cet acte. La forme en est encore plus extraordinaire ; nul Notaire, nul Officier public n'en atteste la vérité par sa signature. Deux témoins, beaucoup moins connus & beaucoup moins croyables que les contractans mêmes, sont les seules personnes dans lesquelles réside la foi de la date de ce contrat.

Seconde circonstance, encore plus importante que la première. Défaut de publication de Bans ; défaut qui est la plus grande & la plus éclatante preuve de la clandestinité, défaut enfin qu'on a voulu réparer, mais trop tard ; en supposant une dispense de Bans, qui n'a jamais été ni véritablement ni légitimement accordée.

Où trouve-t-on cette dispense ? Ce n'est point dans l'acte de célébration, inscrit sur le registre de la paroisse de Sainte Gudule. C'est dans un certificat donné par le Ministre sacrilège qui prétend avoir célébré ce mariage.

Dans quel tems fait-on paroître ce certificat ? Quinze jours après la célébration.

Enfin, quel est celui qui a donné cette dispense, si l'on peut ajouter quelque foi à un acte si suspect ? c'est ce même Mansfeld qui a assisté à la cérémonie du Mariage, c'est-à-dire, le complice & l'instrument, peut être l'auteur, mais certainement le ministre de ce mystère d'iniquité. C'est un Prêtre qui usurpe une fonction réservée aux Evêques. Enfin, c'est un Ecclésiastique indigne, qui abuse de la fonction qu'il usurpe, non-

1700.

seulement parce qu'il entreprend de l'exercer à l'égard de la Dame Comtesse de Bossu qui n'étoit point soumise à son pouvoir , mais encore plus par la précipitation téméraire avec laquelle il accorde verbalement , & dans le moment même de la célébration , une dispense qu'il auroit dû toujours refuser à un étranger de la qualité de M. le Duc de Guise.

Troisième circonstance qui fait croire , comme par degrés , la preuve de la clandestinité. Mariage sans témoins , ou si l'on veut soutenir l'énunciation qui se trouve dans l'acte de célébration , témoins suspects , coupables eux-mêmes , du moins complices du rapt de séduction , & peut-être de violence , que l'on a commis en la personne de Henri de Lorraine.

Un Duc de Guise , un Général des armées de l'Empereur & du Roi d'Espagne se marie dans Bruxelles. Comme Duc de Guise , il y trouvoit alors des parens considérables : Madame de Chevreuse sa tante , M. le Duc d'Elbeuf , Chef d'une des branches de sa maison. Comme Général de l'Armée , il semble qu'il devoit avoir pour témoins de son mariage , tout ce qu'il y avoit de principaux Officiers dans les troupes qu'il commandoit. Cependant au milieu de cette foule de témoins , témoins étrangers , témoins domestiques ; qu'il semble que la fortune avoit assemblés pour augmenter par leur présence la solennité du mariage de M. le Duc de Guise , on ne trouve qu'une affreuse solitude , aucun témoin ne signe l'acte de célébration ; & il faut croire , sur la parole d'un homme aussi suspect que Charles de Mansfeld l'est dans cette affaire , que deux Ecclésiastiques l'un d'Anvers , l'autre de Cambrai , tous deux dévoués aux intérêts de la dame Comtesse de Bossu , ont assisté à cette profane célébration.

Dans quel lieu s'est accompli cet ouvrage de ténèbres ? C'est un secret qui n'a été révélé qu'aux Héritiers de la dame Comtesse de Bossu. Eux seuls ont pu vous apprendre , MESSIEURS , qu'une Chapelle domestique de l'Hôtel de Grimberghes avoit été choisie pour dérober aux yeux du Public la connoissance de ce Mariage clandestin. Les appel-lants comme d'abus tirent un grand avantage de cette recon-

noissance , & elle forme le quatrieme degré , ou la quatrieme circonstance de la clandestinité.

1790.

Le tems de la célébration , & c'est la cinquieme circonstance qui vous a été expliquée , n'est pas moins douteux & moins inconnu que le lieu même. Aucun acte public n'en assure la date. On convient qu'il n'y en a point eu de rédigé dans le jour même de la célébration : & qui peut savoir précisément combien de jours se sont écoulés , avant que l'on ait eu la pensée d'en laisser une preuve par écrit ? Si l'on s'arrête à la premiere inspection des registres , il semble que l'on n'y ait inféré l'acte de célébration dont il s'agit qu'au mois de Février de l'année 1642. , c'est-à-dire , près de trois mois après le Mariage. Quand même l'on admettroit sur ce point tous les faits qui sont avancés par les héritiers de la Dame Comtesse de Bossu , il y auroit au moins quatre jours d'intervalle entre la célébration , & l'acte qui en établit la vérité. Où étoit alors l'existence , la certitude , l'indissolubilité d'un mariage , qu'il dépendoit absolument des parties , ou de faire subsister , ou d'anéantir ?

Mais quelque fortes que paroissent toutes ces preuves de clandestinité , on permet presque de les oublier entièrement ; & l'on vous a dit , MESSIEURS , qu'il suffiroit de vous présenter cette nullité irréparable , que les Loix de l'Eglise & de l'Etat ont également attachée au défaut de présence du propre Curé.

Car enfin , Charles de Mansfeld qui a célébré ce Mariage , n'a pu le faire qu'en deux qualités différentes ; ou comme Vicaire Général des Armées , ou comme exerçant le pouvoir du Curé de la paroisse Sainte Gudule ; suivant la permission qui lui avoit été accordée.

Il n'y a point de milieu entre ces deux qualités ; mais laquelle choisira-t-on , puisque toutes les deux lui sont également inutiles , & qu'elles ne servent l'une & l'autre qu'à montrer en même-tems & le défaut de son pouvoir , & l'abus qu'il en a fait ?

Dira-t-on d'abord que comme Vicaire Apostolique , comme



1700.

délégué par le Pape , & par l'Archevêque de Malines , pour exercer toute sorte de Jurisdiction spirituelle sur ceux qui servent le Roi d'Espagne dans ses Armées ; il a pu être regardé , non-seulement comme le Curé légitime , mais comme l'Evêque ordinaire de M. le Duc de Guise , capable en cette qualité , non-seulement d'assister à la célébration de son Mariage , mais de lui accorder toutes les dispenses , dont la concession appartient aux Evêques ?

C'est en effet , MESSIEURS , ce que l'on ose soutenir ; mais pour pouvoir le faire avec succès , il falloit auparavant effacer la Bulle du Pape , qui est cependant l'unique titre sur lequel on appuie ce pouvoir imaginaire , dont on veut revêtir la personne de Charles de Mansfeld.

Il est vrai que cette Bulle lui accorde une Jurisdiction fort étendue sur ceux qui combattent en Flandre sous les auspices du Roi d'Espagne.

Mais sans vous faire remarquer ici que cette commission , quelque générale qu'elle soit , ne comprend point le pouvoir de célébrer les Mariages , & que les plus savants Canonistes ont soutenu que ce pouvoir est si important & si délicat , qu'il ne peut être exercé que par ceux auxquels il a été nommément & expressément accordé , sans ajouter qu'il paroît absurde d'étendre à un Etranger , & un Etranger de la naissance & de l'élévation de M. le Duc de Guise , ce qui n'a été introduit que pour la discipline des simples soldats. Il suffit de s'attacher aux termes mêmes de la Bulle qui contient la délégation Apostolique , pour y découvrir les bornes légitimes du pouvoir des Vicaires délégués , & pour y reconnoître en même-tems combien Charles de Mansfeld les a excédées.

Quel est le but & l'objet de cette Bulle ? De pourvoir aux besoins spirituels de ceux qui sont actuellement dans l'Armée , de suppléer au défaut de Jurisdiction ordinaire , de donner des Pasteurs légitimes à ceux que leur état , le lieu où ils servent , les engagements de leur profession , empêchent de recourir à leurs Supérieurs naturels.

Le préambule nous apprend d'abord que l'institution ou l'établissement

l'établissement du Vicaire Apostolique a été fait , *pro salute eorum qui in castris degunt ac versantur . . . propterea quod non facile ad locorum Ordinarios aut ad Sedem Apostolicam recursus haberi potest.*

1700.

Le dispositif marque d'une maniere encore plus expresse , que le pouvoir extraordinaire du Vicaire délégué , cesse aussitôt que la Jurisdiction ordinaire de l'Evêque peut être exercée. Car , selon le dispositif , qui sont ceux qui sont soumis au Vicaire du Saint Siege ? Ce sont ceux qui ne sont point dans leur Diocèse , dans lequel leurs Supérieurs ordinaires puissent exercer sur eux leur autorité ordinaire. *Qui tamen in propria Diœcesi, sub quâ illorum Ordinarii Jurisdictionem suam ordinariam in eos exercere possint , non sint.*

Qui pourroit après cela , appliquer la disposition de ce Bref , à l'espece du mariage dont il s'agit ?

M. le Duc de Guise étoit-il actuellement dans l'Armée , occupé à quelque expédition militaire , renfermé dans le camp , hors d'état de pouvoir recourir à la Jurisdiction ordinaire ?

N'étoit-il pas au contraire , dans la Capitale du Brabant , ou pour mieux dire , des Pays-Bas , dans un lieu que sa rébellion contre son Roi & son union avec le Roi d'Espagne , faisoit alors regarder comme son véritable domicile ? Qui pouvoit l'empêcher de s'adresser à l'Ordinaire ? Le Curé de Sainte-Gudule étoit présent , l'Archevêque même de Malines ne pouvoit-il pas être aisément consulté ? Mais le Général des Armées dispoisoit absolument de la personne du Vicaire Militaire , il ne pouvoit trouver ailleurs un Ministre assez dévoué à sa passion , & aux intérêts de la Dame Comtesse de Boslu , pour vouloir célébrer ce Mariage. Voilà quel a été le véritable fondement de la Jurisdiction de Charles de Mansfeld , fondement vicieux , que la passion avoit jeté , mais que la raison a renversé , & qui n'est pas plus solide dans les Maximes de la Jurisdiction du Vicaire Apostolique , que dans celles du Droit commun.

C'est en vain que l'on cherche à le soutenir par des certificats récents , accordés plutôt à la qualité de Gouverneur de Bruxelles , dont la Partie de Me Nouet est revêtue , qu'à la jus-

Tome V.

F

1700.

tice de sa prétention; certificats même qui prouvent seulement, que les Vicaires des Armées peuvent marier des Soldats qui sont soumis à leur Jurisdiction, sans attendre la permission de leur Pasteur naturel, mais qui ne sçauroient jamais prouver que ces Pasteurs extraordinaires aient étendu leur autorité contre les termes mêmes de leur titre, sur ceux que leur domicile, ou du moins leur demeure actuelle, soumettoit à la Jurisdiction ordinaire.

Que si ce premier Titre est ébranlé, que deviendra le second? & comment pourra-t-on, dans un Tribunal aussi instruit des véritables Maximes de l'ordre public, soutenir la permission que le Curé de Sainte Gudule a donnée à Charles de Mansfeld?

Aête incertain dans celle de toutes les matieres où la certitude doit être la plus grande & la plus entiere.

Aête vague & indéterminé, qui ne désigne pas plus M. le Duc de Guise & la Dame Comtesse de Bossu, que toute autre personne. Qui pourra reconnoître un Duc de Guise, Général des Armées d'une Ligue puissante, au Titre de *Nobilis vir Militaris*? Qui croira que la personne de la Dame Comtesse de Bossu, est suffisamment déterminée par le nom de Paroissienne de Sainte Gudule? Qui sçait même, si cette permission a été accordée pour M. le Duc de Guise & pour la Dame Comtesse de Bossu? Ne convient-elle pas également à tous les Officiers qui servoient dans l'Armée du Roi d'Espagne, & à toutes les femmes qui demeuroient dans la Paroisse de Sainte Gudule?

Le Curé n'a pu sçavoir à qui il accordoit cette dispense. Ceux qui l'ont obtenue, ne pouvoient pas même assurer que ce fût en leur faveur qu'elle eût été accordée. Enfin le Prêtre, le Ministre auquel elle s'adressoit, ne pouvoit être instruit par cet Aête, de la qualité des Sujets que l'on soumettoit à sa Jurisdiction.

Ignorance, aveuglement, incertitude de tous côtés. L'esprit, les termes mêmes du Concile violés, la plus sainte Loi que l'Eglise ait jamais faite sur les Mariages, éludée par un

artifice criminel , la porte ouverte à la licence , les Familles frustrées de la seule précaution que l'ordre public leur ait laissée , pour s'opposer à des Mariages qui les troublent ou qui les deshonnorent , la profanation des Sacremens devenue inévitable : telles seront les suites funestes de la tolérance que l'on ose vous demander.

Tolérance contre laquelle les Docteurs & les Canonistes les plus relâchés se sont élevés hautement. Il n'y en a pas un qui ne soutienne que la permission du Curé doit être expresse ; sans cela , tout Prêtre deviendrait le véritable Curé & le Pasteur ordinaire des Parties. En vain le Concile auroit déposé sa vigilance & son autorité sur les Prêtres : on surprendroit leur facilité , on abuseroit de leur confiance ; & sous le vain prétexte d'une permission limitée en apparence , mais indéfinie en effet , il n'y a point de mariage qu'un Prêtre étranger ne pût célébrer.

Que si pour éluder la force de cet argument , on veut confondre la permission dont il s'agit , avec les permissions générales que les Curés accordent à leurs Vicaires , sans connoître la qualité des Contractans , il est aisé de répondre avantageusement à cette objection.

Le Curé partage avec son Vicaire , les fonctions de son Ministère. Il le rend dépositaire de sa confiance , aussi-bien que de son autorité ; il le charge de s'informer pour lui , de la condition de ceux qui se présentent pour être unis par les liens du Mariage. Il n'y a donc nul inconvénient à craindre de ces sortes de concessions ou de commissions générales. Le Vicaire représente parfaitement le véritable Pasteur , ou plutôt , il est lui-même en ce point , le Pasteur légitime. Il agit avec examen , il connoît , il délibère , & le Curé est censé connoître , délibérer , agir en lui , par lui , avec lui.

Il n'en est pas de même d'un pouvoir singulier , accordé sans aucune désignation des personnes. Celui qui est délégué n'examine plus ; l'examen est censé fait par le Curé ; & comment le Curé a-t-il pu faire cet examen , puisqu'il ne paroît pas qu'il

1700.

ait connu les personnes ? Il accorde en aveugle , une grace qu'il auroit peut-être refusée en connoissance de cause ; & l'examen qui doit nécessairement précéder la permission , ne se fait ni par le Curé , qui ne connoît pas les Contractants , ni par le Prêtre délégué , parce qu'il n'est délégué que pour célébrer le Mariage , & non pour examiner la qualité des Contractants ?

Que dira t-on donc pour soutenir une permission si abusive ?

Relevra-t-on ici l'autorité d'un Certificat donné en 1643 , & perfectionné en 1652 , par l'Archevêque de Malines ? Certificat donné dans un temps où le mariage de M. le Duc de Guise en France avoit irrité tous les Espagnols contre lui , & où son Mariage sembloit être devenu , non le simple sujet d'une cause particuliere , mais une affaire d'Etat entre deux Nations ennemies ; Certificat donné sans avoir vû les pièces , & sans aucune connoissance de cause ; Certificat enfin , qui ne contient tout au plus que l'opinion singuliere de l'Archevêque de Malines , contre laquelle toutes les Loix Civiles & Ecclésiastiques réclament également.

S'arrêtera-t-on à des vaines conjectures par lesquelles on veut vous persuader que le Curé de Sainte Gudule a connu le nom & la qualité des Contractants ? comme si l'on pouvoit jamais s'imaginer que si ce Curé avoit été un des confidens de cette intrigue criminelle , il n'eût pas exprimé le nom de M. le Duc de Guise dans un Acte qui ne devoit être connu que du seul Charles de Mansfeld. Mais enfin , est-ce par des présomptions & par de simples conjectures , que l'on doit être assuré d'un fait de cette qualité ? Sa vérité , sa certitude dépendront-elles de la subtilité de l'Orateur , & de son adresse à répondre des couleurs apparentes sur les faits les plus douteux ; & dans le temps que l'on peut trouver le vrai écrit dans des Actes authentiques , le négligera-t-on pour chercher le vraisemblable ?

Faut-il après cela , entrer dans la discussion des prétendues Fins de non recevoir dont on se sert ici , comme d'un voile

favorable pour couvrir l'abus & la profanation d'un Mariage si criminel ?

---

---

1700.

C'est en vain que l'on reproche aux Parties de M<sup>e</sup> Robert , la qualité d'héritiers collatéraux. Vous écoutez leurs plaintes tous les jours , lorsqu'ils opposent aux demandes d'une veuve , ou d'un fils illégitime , l'abus du Mariage qui sert de titre à leur prétention.

La possession , qui est la seconde couleur dont on se sert pour réparer les défauts du Mariage dont il s'agit , est une possession clandestine dans son origine , rapide dans sa durée , contestée dans ses effets.

Les prétendues reconnoissances de l'état de la Dame Comtesse de Bossu sont ou fausses , ou suspectes , ou inutiles.

*Fausses* , comme le fait du tabouret donné par la Reine-Mere à la prétendue Duchesse de Guise ; fait que feu Madame a cru trop légèrement , & qu'elle a mandé sans examen , à la Dame Comtesse de Grimberghes.

*Suspectes* , par la division de sentimens , & par la contrariété d'intérêts qui partageoit alors la Maison de Guise , unique source de l'approbation que les Princes & les Princesses dont on vous a cité tant de fois les noms dans cette Cause , ont donnée au Mariage de la Dame Comtesse de Bossu.

Enfin , *reconnoissances inutiles* , soit parce qu'il n'y en a aucune qui soit écrite dans des Actes publics , soit parce que la plupart de ces reconnoissances sont de simples témoignages d'amitié & d'honnêteté , contenus dans des Lettres écrites à la Dame Comtesse de Bossu même ; soit parce qu'au milieu de ces reconnoissances , on ne laisse pas de marquer toujours que son état est contesté , & qu'il faut qu'elle le fasse confirmer par un Jugement authentique ; soit enfin , parce que des Lettres & des déclarations de la qualité de celles qu'on allégué dans cette Cause , ne sont point des Titres capables de réparer les vices essentiels d'un Mariage , ni des voies légitimes par lesquelles on puisse acquérir un état que la Loi seule peut donner.

Que reste-t-il donc , après avoir montré que le Mariage qui sert de fondement aux prétentions de la Partie de M<sup>e</sup> Nouet ,

1700.

est un amas confus d'abus & de nullités également irréparables, si ce n'est d'ajouter dans la dernière partie de la Cause, que quand même on trouveroit dans ce mariage, une union avouée par l'Eglise, si l'on peut s'exprimer ainsi, on n'y reconnoîtroit jamais un Contrat autorisé par la Loi.

C'est ainsi, vous a-t-on dit, MESSIEURS, que la cause n'a pas besoin de preuves. Elle s'explique, & se démontre d'elle-même, par la simple proposition.

Deux sortes d'Incapacités, ou si l'on veut, deux obstacles également insurmontables, anéantissent le Mariage dont il s'agit, par rapport aux effets civils.

Quel étoit l'état de M. le Duc de Guise, quel étoit celui de la Dame Comtesse de Bossu ?

L'un condamné en France, & mort civilement dans le Royaume ; comment auroit-il pu donner à son engagement la participation des effets civils, qu'il avoit perdus lui-même par sa retraite, & par sa rébellion ?

L'autre étrangère par sa naissance, ennemie de l'état, par la conjoncture du temps dans lequel le Mariage a été célébré.

Qui pourra feindre un Contrat légitime, dans le lien qui a uni deux personnes si incapables ?

Dira-t-on que ce lien nul & vicieux dans son principe, a commencé à acquérir une force qu'il n'avoit pas dans son origine ; par les Lettres d'abolition que le Roi a accordées à M. le Duc de Guise ?

Mais la Dame Comtesse de Bossu n'a jamais été comprise dans cette grace ; elle n'a point partagé avec M. le Duc de Guise, le bienfait de la clémence & de l'indulgence du Roi.

Mais l'acte est demeuré toujours dans le vice & dans la honte de son origine ; & c'est par son principe, que l'on doit décider de sa validité.

Mais enfin, l'indulgence du Prince note celui qu'elle absout ; elle l'exempte de la peine, mais elle ne confirme point tous les actes qu'il a passés dans le temps de cette mort civile, que la Loi retranche de la vie d'un citoyen. Elle n'admet point de fiction en faveur d'un coupable ; & c'est attaquer la

nature & l'essence même des Lettres d'abolition, que de vouloir lui donner un effet rétroactif.

1709.

A quoi serviroit même cette fiction, si ce n'est à confondre encore la prétention de l'Héritier de la Dame Comtesse de Bossu ? Car, si les Lettres d'abolition effacent tout le passé, elles font perdre à M. le Duc de Guise ce domicile passager que son crime lui donnoit dans les Pays-Bas. Il redevient François, Sujet du Roi, Fils de Famille, domicilié à Paris ; & comment pourra-t-on feindre dans cette supposition, qu'il a trouvé dans les Pays-Bas, un Pasteur légitime, un véritable Curé capable par sa présence, de consacrer son Engagement ?

C'est ainsi que l'erreur, toujours contraire à elle-même, se détruit par ses propres mains, & que la crainte d'un précipice la fait tomber dans un autre.

Seroit-il même nécessaire d'entrer dans toutes ces maximes du Droit public ? Ne suffiroit-il pas d'opposer au Contrat de Mariage dont il s'agit, la forme même du Contrat, nulle, irrégulière, vicieuse ?

Passé sous signature privée, demeuré toujours dans la possession de la Dame Comtesse de Bossu, comment a-t-il pu produire un lien, une obligation réciproque ; & s'il n'y a point d'obligation, où sera le fondement de la Demande principale ?

Que deviendront enfin, toutes les demandes incidentes de la Partie de M<sup>e</sup> Nouet ? Suites naturelles du Mariage ; si le Mariage est anéanti, pourront-elles se soutenir par elles-mêmes ?

Effets de la même séduction qui a été l'ame de ce mystère d'iniquité, ne tomberont-elles pas du même coup qui punira la séduction dans les Héritiers de la séductrice ?

Enfin, des avantages indirects, des donations frauduleuses, extorquées par une personne beaucoup plus dangereuse, & plus suspecte à la Loi, qu'une femme légitime, seront-elles traitées plus favorablement dans un engagement criminel, que dans un véritable Mariage ?

S'il falloit même entrer dans le détail de toutes ces De-



1700.

mandes que la Partie de M<sup>e</sup> Nouet forme , pour être payée des sommes qu'on prétend que M. le Duc de Guise a touchées sur les biens de la Dame Comtesse de Bossu , quels défauts , quelles nullités essentielles ne vous feroit-on pas remarquer dans les Actes qui leur servent de fondement ? On n'y trouve nul titre original ; on n'y voit que des Copies collationnées en l'absence des Parties intéressées , & souvent des copies collationnées sur d'autres copies : voilà tout ce que près de 50 ans , ont pu fournir de titres à la Partie de M<sup>e</sup> Nouet. Il est temps d'imposer silence à une si ancienne & si odieuse recherche , & de venger par un même Arrêt , l'autorité de nos Libertés violée par la procédure de la Rote , la sainteté du Sacrement profanée par une célébration sacrilège , & la puissance de la Loi méprisée , & si l'on ose le dire , outragée par le Mariage d'un Sujet rebelle à son Roi avec une Etrangere , & une Etrangere ennemie de l'Etat.

LE PUBLIC emporté par des raisons si solides & si victorieuses en apparence , sembloit déjà prévenir vos Oracles , & se hâter de prononcer un premier Jugement dans cette Cause , lorsqu'une voix éloquente a arrêté ces suffrages précipités ; & surmontant le dangereux obstacle d'une prévention contraire , elle a su entraîner les uns , faire douter les autres , & jeter tous les Auditeurs dans une attente inquiète du Jugement que vous prononcerez sur une Cause si difficile.

On a d'abord posé les fondements solides de la défense du sieur Prince de Berghes , sur des Fins de non recevoir qui paroissent invincibles. La qualité des parties ; la possession publique & certaine de son état dans laquelle la Comtesse de Bossu a vécu ; la confirmation de cet état , solennellement prononcée par un Tribunal souverain ; enfin la longueur du temps , & la mort même , sont autant de retranchements insurmontables , qu'il faut renverser avant que de pouvoir attaquer un Mariage , qui ne se soutient pas moins par lui-même , que par ces avantages extérieurs.

Qui sont ceux qui paroissent dans cette Cause , pour combattre l'état de la Dame Comtesse de Bossu ? Ce sont des Princes ,

Prince que leur élévation & leurs vertus rendent aussi dignes de la vénération des étrangers que de celle des François. Mais, quelque respect que l'on doive à leur haute naissance, ils souffrent qu'on ne les considère dans ce Tribunal, que comme de simples Parties.

Or, en cette qualité, on ose dire ouvertement, qu'ils ne sont pas recevables à attaquer le mariage de M. de Guise, qu'ils représentent.

L'intérêt public ne souffre pas que l'on confie à toutes sortes de personnes, la permission d'interjeter appel comme d'abus de la célébration d'un mariage.

La Loi n'admet à cette action, qu'elle regarde comme toute publique, que ceux qui sont dépositaires d'une partie de son autorité.

Elle écoute les plaintes des peres & des meres, des tuteurs & Curateurs, mais elle rejette celles des héritiers collatéraux. Comme ils n'ont jamais eu aucune puissance légitime sur l'état de celui dont ils veulent détruire les engagements, ils ne sont pas capables d'intenter une action, qui ne peut être solidement établie que sur le fondement d'une puissance & d'un caractère public.

Par combien d'Arrêts avez-vous établi cette sage Jurisprudence, si favorable au repos & à la tranquillité des familles ? Que si quelquefois vous avez jugé à propos de vous en écarter, c'est lorsque vous avez vu des enfans reprendre une poursuite commencée par le pere ou par la mere & interrompue par leur mort.

Mais ici, peut-on dire que madame la Duchesse de Guise ait intenté l'action que l'on porte aujourd'hui devant vous ? Toutes ses poursuites se sont terminées à une seule procuration, qui a été inutile. Jamais elle n'a fait entendre sa voix dans le Tribunal de la justice. Jamais elle n'a réclamé votre autorité ; & comment des collatéraux pourroient-ils être reçus à attaquer un mariage que la mere a respecté, & qu'elle semble avoir approuvé par son silence ?

Mais, que fera-ce encore, si l'on passe de la qualité des

Tome V.

G

1700.

Parties, à l'examen de la possession qui a suivi le mariage ; ce qui forme une seconde fin de non-recevoir encore plus forte & plus puissante que la première ?

Quelle possession a jamais été revêtue de caractères plus respectables ?

De quelque côté qu'on la considère, soit par rapport à M. de Guise, soit par rapport à la Maison Royale & à la Maison de Lorraine, soit enfin par rapport aux plus grandes Puissances de l'Europe, & au Roi même, il semble qu'il sorte de toutes parts une voix éclatante qui prononce en faveur d'un état que tant d'illustres témoignages ont confirmé.

A peine M. le Duc de Guise est-il marié, que toute l'Europe est instruite de la vérité de la solennité de son mariage. Il demeure publiquement à Bruxelles avec la dame Comtesse de Bossu. Elle prend hautement le nom, le rang, les honneurs de Duchesse de Guise. Elle contracte, elle plaide, elle agit en cette qualité. Elle partage les disgrâces aussi bien que les avantages qui y sont attachés, & elle épouse le malheur encore plus que la fortune de M. le Duc de Guise.

Qu'on ne dise point ici que M. de Guise étoit encore aveuglé par la passion, séduit par les charmes, & captif dans les fers de la dame Comtesse de Bossu. Il a recouvré une parfaite liberté ; & pendant long-tems, il a conservé pour elle les mêmes sentimens. La France l'a vu pendant une année entière, aussi fidèle & aussi persévérant, que les Pays-Bas l'avoient vu pendant le séjour qu'il y avoit fait.

Un nombre infini de lettres écrites de Paris à la dame Comtesse de Bossu, sont des témoignages irréprochables de l'attachement que M. de Guise conservoit pour elle, & de la persuasion intime dans laquelle il étoit de la validité de son engagement.

En cet état, qui oseroit dire que M. le Duc de Guise fût recevable à attaquer lui-même un mariage qu'il avoit contracté majeur de 25 ans, & qu'il a confirmé majeur de trente années ? L'auriez-vous écouté, MESSIEURS, s'il s'étoit plaint devant

vous d'avoir été la victime d'un rapt de violence, ou d'un rapt de séduction ?

Si vous n'auriez pu l'entendre lui-même, comment pourriez-vous écouter plus favorablement ceux qui le représentent ; & des héritiers de M. le Duc de Guise seront-ils capables de former une demande que M. le Duc de Guise ne pourroit pas intenter s'il étoit encore vivant ?

En effet, quelle nuée de témoins augustes, irréprochables ne s'éleveroient pas contre lui pour étouffer ses poursuites odieuses ?

Ces mêmes témoins parlent encore aujourd'hui. Leurs lettres vivront toujours, & seront un obstacle éternel aux prétentions des héritiers de M. le Duc de Guise.

C'est dans ces lettres qu'on apprend que feu Monsieur, Duc d'Orléans, que feue Madame, que feue Mademoiselle, & feu M. le Prince de Condé, ont donné publiquement à la dame Comtesse de Bossu, le nom & la qualité de Duchesse de Guise.

Quels témoins plus dignes de respect, peut-on opposer aux grands Princes qui sont Parties dans cette Cause ?

Le premier est légataire universel de feue Mademoiselle d'Orléans : mais c'est cette Princesse même qui s'est déclarée hautement la protectrice de l'Etat & de la personne de la dame Comtesse de Bossu.

Le second est le digne héritier de M. le Prince de Condé, mais ce grand Prince est encore un des approbateurs illustres du mariage dont il s'agit.

Avec de tels défenseurs, la Partie de M<sup>e</sup> Nouet avoue qu'elle ne sçauroit craindre les efforts que l'on fait aujourd'hui, pour ébranler un état que tant de mains puissantes ont affermi.

Dans quels termes ces Princes & ces Princesses, dont l'autorité seule pourroit décider cette Cause, se sont ils exprimés sur le Mariage qui en fait le sujet.

Tantôt ils déclarent que toute la Cour l'approuve, & blâme le procédé extravagant de M. le Duc de Guise.

Tantôt ils donnent à la Dame Comtesse de Bossu, des conseils salutaires.

Tantôt ils l'assurent d'une puissante protection.

Les Têtes couronnées se joignent à ces grands noms, & se hâtent à l'envi, de publier l'innocence de la Dame Comtesse de Bossu, & de condamner l'injustice de M. le Duc de Guise.

Le Roi d'Espagne lui donne le titre de sa Cousine, & lui fait rendre les honneurs qu'on ne rend qu'aux femmes de Grands d'Espagne.

L'Impératrice lui écrit dans la même qualité.

Le Duc de Lorraine la félicite sur son Mariage. Le Duc François la console de l'inconstance de M. le Duc de Guise.

Enfin le Roi même la reconnoît publiquement, & souffre que dans un passeport, on lui donne le titre de sa Cousine la Duchesse de Guise. Et pour mettre le sceau & le dernier degré à cette reconnoissance, la Reine-mere prononce une espee de Jugement en sa faveur, lorsqu'elle accorde à la Dame Comtesse de Bossu l'honneur du Tabouret.

Opposera-t-on à une possession si publique & si solennelle, une contestation que M. le Duc de Guise n'a jamais osé faire décider ? Il l'a abandonnée presque aussi-tôt qu'il a entrepris de la former, & il semble que la Providence n'ait permis qu'il intentât cette action, qu'afin de faire voir l'impossibilité dans laquelle il étoit de la soutenir.

A quoi s'est donc terminé ce Procès commencé de sa part avec tant d'ardeur ? A mettre l'honneur & l'état de la Dame Comtesse de Bossu en sûreté, en lui faisant obtenir une Sentence favorable qui a décidé la Question que l'on renouvelle aujourd'hui, & qui forme la troisième fin de non-recevoir que l'on oppose aux prétentions des héritiers de M. le Duc de Guise.

En vain, pour détruire un titre si puissant, on a recours à la voix de l'appel comme d'abus.

Appel comme d'abus aussi nouveau que téméraire, puisqu'il attaque un Jugement rendu dans un Tribunal souverain.

Mais appel comme d'abus encore plus insoutenable dans le fonds, qu'il est extraordinaire dans la forme.

Pour lui donner quelque couleur, on emprunte l'autorité des Loix les plus sacrées; la Pragmatique-Sanction, le Concordat, les Libertés de l'Eglise Gallicane. Mais toutes ces Loix refusent également leur secours à ceux qui veulent s'en servir dans une espece à laquelle elles ne peuvent avoir aucune application.

Il est vrai que les François ne peuvent être traduits devant le Tribunal de la Rote. C'est une maxime qui n'a pas besoin d'être prouvée. Mais dans quel cas doit-elle avoir lieu, si ce n'est lorsque ce sont les Sujets du Roi qui sont défendeurs, & qu'en cette qualité, leur domicile décide de la Jurisdiction dans laquelle ils doivent procéder?

Mais lorsque ce sont les François qui attaquent des Etrangers, comment peuvent-ils s'exempter de subir la Loi commune de toutes les Nations, c'est-à-dire, cette regle du Droit des Gens, plutôt que du Droit Civil, qui oblige le Demandeur à suivre la Jurisdiction du Défendeur?

Ainsi dans cette espece, l'Officialité de Malines étoit le Tribunal naturel où les Parties devoient procéder; parce que, d'un côté, il est certain que la Dame Comtesse de Bossu étoit défenderesse, & quede l'autre, il n'est pas moins constant qu'elle avoit son domicile dans l'étendue de l'Archevêché de Malines.

Mais ce Tribunal paroît suspect à M. le Duc de Guise. Il demande au Pape un Juge extraordinaire. La Dame Comtesse de Bossu y résiste d'abord. Enfin, elle aime mieux suivre M. de Guise dans toutes sortes de Tribunaux, que de prolonger l'incertitude de son état, par celle de la Jurisdiction; & c'est dans toutes ces circonstances, que les héritiers de M. le Duc de Guise allèguent après sa mort, l'incompétence d'un Tribunal qu'il a lui-même choisi, malgré la Dame Comtesse de Bossu.

Que si, pour colorer cette espece nouvelle d'incompétence, on dit que la mort de M. le Duc de Guise avoit rendu la Cause profane & temporelle, de sacrée & de spirituelle qu'elle étoit

1700.

auparavant ; la Partie de M. Nouet soutient , que ce prétexte spécieux tombe de lui-même , par une discussion solide que l'autorité de vos Arrêts a confirmée.

Il est vrai qu'il ne s'agissoit plus de sçavoir , s'il y avoit un Mariage subsistant entre M. le Duc de Guise & Honorée de Berghes ; mais il étoit toujours question de décider s'il y en avoit eu. Que cette Question ait pour objet ou le présent ou le passé , c'est ce qu'il est assez peu important d'approfondir. Il suffit de sçavoir , qu'il s'agit de prononcer sur la validité du lien , il n'en faut pas davantage pour assurer la Jurisdiction du Tribunal Ecclésiastique.

Après cela , empruntera-t-on l'autorité de vos Arrêts , & voudra-t-on vous persuader que l'on n'a pu procéder à la Rote après les défenses qu'ils ont prononcées ? Mais ces Arrêts , sont , ou postérieurs à la Sentence , ou inconnus à la Dame Comtesse de Bossu. Ils ne lui ont jamais été valablement signifiés. Le seul dont elle a pu avoir connoissance , a été obtenu sur un faux exposé. On a représenté à la Cour , que la Dame Comtesse de Bossu vouloit obliger les héritiers de M. le Duc de Guise à procéder à la Rote , sur l'opposition qu'elle avoit formée à son scellé. La Cour a regardé avec raison , cette procédure comme nouvelle , comme abusive , & même , si l'on veut , comme un paradoxe dans nos mœurs , & jugeant du droit par le fait qui lui a été exposé , elle a accordé les défenses qu'on lui a demandées. Mais quel rapport a cet exposé , quel rapport ont ces défenses , avec la véritable & la seule question de la validité du Mariage ; que la Dame Comtesse de Bossu prétendoit faire décider à la Rote ?

Il faut donc les retrancher absolument de cette Cause. Mais aurez vous plus d'égard , MESSIEURS , au dernier moyen d'abus que l'on veut trouver dans la Sentence qui a confirmé l'état de la Dame Comtesse de Bossu ?

On se plaint qu'elle renferme un abus insupportable , parce qu'elle déclare le Mariage valable , par rapport à toutes sortes d'effets , & l'on se récrie contre ce Jugement , comme s'il

s'agissoit d'une Sentence rendue par un Juge d'Eglise dans l'étendue du Royaume.

Mais on vous supplie, MESSIEURS, de vous souvenir que le Tribunal de la Rote représentoit dans cette Cause, le Tribunal naturel de l'Official de Bruxelles. Or, cet Official est constamment en possession de connoître des effets civils, incidemment aux causes de Mariage. Un grand nombre de Sentences rapportées par la Partie de M<sup>e</sup> Nouet, prouvent la certitude de cet usage; & qui peut douter, que la Rote exerçant l'autorité du Tribunal de Bruxelles avec un caractère encore plus éminent, n'ait pu faire, sans commettre aucun abus, ce que les Juges naturels des Parties étoient en possession de faire tous les jours?

Enfin, si cette partie de la Sentence de la Rote vous paroît trop contraire à nos mœurs, pour pouvoir être dissimulée, retranchez-la, par votre autorité souveraine, mais ne confondez pas ce qui est régulier, avec ce qui peut être abusif. Que la Sentence soit détruite, si l'on veut; par rapport aux effets civils, mais qu'elle subsiste toujours par rapport au lien, & au Sacrement. C'est le seul fruit que la partie de M<sup>e</sup> Nouet prétend en recueillir.

Quel est donc, encore une fois, la Cause que l'on porte devant vous? Une Cause jugée, & jugée irrévocablement dans un Tribunal souverain. Mais, est-il nécessaire de recourir à l'autorité de ce Tribunal? Le temps seul l'a décidé. Ecoutez-vous un appel comme d'abus de la célébration d'un Mariage, cinquante-huit ans après qu'il a été contracté? L'abus ne se couvre point, il est vrai; mais n'est-il pas également certain qu'il n'y a point de Cause où les fins de non-recevoir, qui se tirent de la longueur du temps, soient plus efficaces & plus invincibles que celles où il s'agit d'une question d'état?

Enfin, la mort même joint son suffrage à celui du temps, pour assurer l'état de la Dame Comtesse de Bossu. Le Droit Romain lui prête son autorité, & ne souffre pas que l'on trouble l'état des morts, après un silence de cinq années.



Que si malgré tant de fins de non-recevoir, également folles, également insurmontables, on veut encore forcer la Partie de M<sup>e</sup> Nouet à se défendre dans le fond, on vous a d'abord représenté qu'il ne seroit pas juste de soumettre une Partie & une Cause, que l'on peut appeller également étrangères aux Loix & aux Usages particuliers de ce Royaume; qu'il étoit de votre équité d'oublier en ce moment, cette prévention si juste & si naturelle que vous avez dans les autres Causes, pour ces Loix saintes & salutaires que la France suit dans les Causes de Mariage; de vous transporter en esprit dans les Pays-Bas, où le Mariage dont il s'agit a été contracté, & d'y prononcer sur sa validité, avec encore plus de lumière que le Conseil de Malines, mais non pas avec moins de déférence pour les Loix du pays.

Après cela, on vous a dit que toute la Cause se réduisoit à l'examen de deux points principaux; la sainteté du Sacrement, la capacité des effets civils.

Que quoiqu'on eût d'abord accumulé un grand nombre de moyens d'abus, pour attaquer le Mariage considéré en lui-même, & par rapport à la solemnité de sa célébration, on a été obligé de les abandonner presque tous, pour se réduire à un seul.

Et en effet, comment auroit-on pu persister à soutenir :

Qu'il y avoit une si grande inégalité de naissance entre M. le Duc de Guise & la Dame Comtesse de Bossu, qu'elle suffiroit seule pour faire présumer le rapt de séduction :

Que le défaut de consentement de la mere, pouvoit donner atteinte, au mariage d'un Majeur de plus de vingt-sept ans, dans lequel on prétend néanmoins, d'un autre côté, que la condamnation avoit effacé non-seulement la qualité de Fils de famille, mais les droits même & le nom de Citoyen :

Que la proclamation des Bans est une solemnité si essentielle, que son défaut est seul capable de rompre le lien du mariage d'un Majeur, & cela, contre l'autorité du Concile de

de Trente , reçu dans les Pays-Bas (a) , contre la Jurisprudence certaine de vos Arrêts :

1700.

Que l'on doit présumer qu'il n'y a point eu de Bénédiction Nuptiale , parce que l'acte de célébration n'en parle point expressement :

Que le Mariage dont il s'agit , a été contracté sans Témoins , quoique le Prêtre qui l'a célébré , atteste le contraire ; parce que , selon l'usage du Pays , les Témoins n'ont point signé l'acte de célébration :

Qu'un Mariage est nul , parce qu'on n'a pas marqué le lieu où il a été célébré , ou parce qu'on ne l'a écrit sur le Registre des Mariages , que quatre jours après sa célébration.

Encore une fois , comment auroit-on pu prouver de pareilles Propositions ? Aussi les a-t-on presque toutes retranchées dans la suite de cette Cause. Mais le moyen auquel on s'est réduit , n'est pas plus solide , lorsqu'il est proposé dans ses véritables circonstances.

C'est en cet endroit que l'on vous a dit , MESSIEURS , que personne ne pouvoit révoquer en doute la certitude de ce principe tant de fois répété dans cette Cause : Que le défaut de présence du propre Curé , est un empêchement qui suffit seul pour détruire le lien du Mariage.

Quand on auroit pu autrefois douter en France de la vérité de cette maxime , on reconnoît qu'elle a toujours été incontestable dans les Pays-Bas , depuis que le Concile de Trente y a été reçu d'une manière solennelle , sans aucune modification sur sa disposition à cet égard.

Mais sans s'étendre sur des questions de Droit inutiles , on soutient dans le Fait , que Charles de Mansfeld qui a célébré le Mariage dont il s'agit , réunissoit en sa personne deux qualités différentes , dont une seule suffisoit pour assurer la validité du Mariage.

Vicaire-Général des Armées du Roi d'Espagne ; & en cette

(a) Ce Concile n'y a été reçu qu'avec des Modifications , mais elles concernent d'autres dispositions. Voyez Stokmans , *Jus Belgarum , circa Bullarum Pontificiarum receptionem* , Chapitre 3 , qui a pour titre : *Relatio Gestorum circa Concilii Tridentini in Belgio promulgationem & receptionem*.

Tome V.

H

1700.

qualité, Pasteur ordinaire, propre Curé de M. le Duc de Guise.

Prêtre commis par le Curé de Sainte-Gudule, pour la célébration de ce Mariage; & dans cette qualité, regardé comme le propre Curé de la Dame Comtesse de Boslu.

La premiere qualité est établie sur le Bref de la Délégation Apostolique, tant de fois expliqué dans cette Cause; titre authentique, respecté dans les Pays-Bas, approuvé par les Evêques, & confirmé par une longue possession.

Il suffit d'examiner ce titre, pour y découvrir le fondement solide du pouvoir de Charles de Mansfeld.

Qui peut douter, qu'il n'eût l'autorité d'assister à la célébration des Mariages de ceux qui servent dans l'Armée du Roi d'Espagne, lorsque l'on voit que l'administration des Sacramens lui est confiée, en général? Cette Commission, suivant les plus habiles Canonistes, renferme sans difficulté, le pouvoir de célébrer des Mariages.

Mais le meilleur & le plus sûr de tous les Interpretes, c'est-à-dire, l'usage & la possession, ont expliqué le titre en sa faveur.

Cet Usage est prouvé;

Par les Concordats passés entre l'Archevêque de Malines, comme Vicaire délégué du Saint Siège, & les autres Evêques des Pays-Bas;

Par le témoignage de Zypœus, Official d'Anvers, Auteur également prévenu en faveur de la Jurisdiction ordinaire, & contre la Jurisdiction déléguée du Commissaire Apostolique;

Par un nombre infini d'Actes de possession, & sur-tout, par l'extrait de toutes les Dispenses de Bans, que le Vicaire-Général établi en 1671 sur le modele de l'établissement qui avoit été fait en 1626, a accordées à toutes sortes de personnes engagées dans les Armées du Roi d'Espagne;

Par le Certificat des Curés de Bruxelles, témoins d'aurant plus dignes de foi, qu'ils déposent contr'eux-mêmes, & que la seule force de la vérité les oblige à parler contre leurs propres intérêts;

Enfin, par un Témoin beaucoup plus illustre, & plus irréprochable ; c'est M. l'Archevêque de Malines, qui joignoit à la qualité d'Archevêque, celle de Délégué du Saint Siège.

C'est lui qui, en l'année 1646, a donné une attestation décisive dans cette Cause. Il déclare, qu'après avoir entendu le Vicaire-Général qui avoit assisté à la célébration du Mariage de M. le Duc de Guise, il tient cet engagement bon devant Dieu & devant les hommes.

Quelle preuve, quel témoignage plus authentique, quelle approbation plus honorable, de la qualité de Charles de Mansfeld ?

Mais si son pouvoir ne peut être révoqué en doute, par rapport à la célébration des Mariages, en général, il le doit être encore moins, par rapport à la célébration particulière du Mariage dont il s'agit.

La Jurisdiction du Vicaire-Général des Armées, est une Jurisdiction, &, si l'on peut parler ainsi, une espece de Paroisse personnelle, qui n'est bornée ni par la qualité des lieux, ni par la conjoncture des tems. Elle s'exerce dans les Villes comme dans les Camps & dans les Armées. Elle n'est point suspendue pendant l'hiver ; & par-tout où elle trouve un sujet capable de la recevoir, elle s'y applique indifféremment. Elle ne reçoit qu'une seule exception à l'égard des Officiers ; elle cesse par rapport à eux, lorsqu'ils se retirent dans le lieu de leur domicile. Mais peut-on dire que M. de Guise eût un véritable domicile à Bruxelles ? Il est donc toujours demeuré soumis à l'autorité du Vicaire-Général des Armées.

C'est en effet, ce que l'Archevêque de Malines, parfaitement instruit de l'étendue & des bornes de la Délégation Apostolique, a bien reconnu, lorsqu'il a donné le Certificat dont nous venons de parler.

Et pouvoit-il s'empêcher de le reconnoître, puisque lui-même, trois ans avant le Mariage de M. le Duc de Guise, avoit fait une Ordonnance générale, par laquelle il défend à tous ses Curés, sans distinction, de célébrer les Mariages de

1700.

ceux que l'usage du Pays appelle les Militaires, sans permission du Vicaire-Général. Il nous apprend donc par-là, que sa Jurisdiction s'étend par-tout, & que dans tous les tems, & dans tous les lieux, les Curés sont obligés de la reconnoître.

Mais on va plus loin. On consent que l'on oublie tout ce que l'on vous a dit, pour établir l'autorité du Vicaire-Général des Armées du Roi d'Espagne. On prétend que le Mariage qui a été célébré par Charles de Mansfeld, ne seroit pas moins légitime, quand même il n'auroit eu pour titre, que le pouvoir qu'il avoit reçu du Curé de Sainte-Gudule; pouvoir que l'on s'efforce inutilement de rendre suspect, en vous disant, qu'il ne contient aucune désignation expresse des personnes sur lesquelles il doit être exercé.

Où est la Loi civile, où est la Loi Ecclésiastique, qui prescrivent la forme de ces sortes de Permissions, & sur-tout, qui ordonnent que l'on y marquera exactement le nom & la qualité des Parties ?

L'usage n'autorise-t-il pas les Permissions générales que les Curés accordent à leurs Vicaires ? Et souffririez vous, MESSIEURS, que l'on vint attaquer en votre présence, un Mariage célébré par un Vicaire, sous prétexte que le Curé ne lui a pas expliqué l'état & la condition des Parties ?

Mais enfin, peut-on dire que la personne de M. le Duc de Guise, & celle de la Dame Comtesse de Boslu, aient été inconnues au Curé de Sainte-Gudule, lorsqu'il a donné à Charles de Mansfeld la permission d'assister à leur Mariage ?

Qui pourra se persuader qu'il ait ignoré leurs noms, lorsque l'on voit qu'il prescrit à Charles de Mansfeld de les écrire au bas de la Permission qu'il lui confioit ? Mais cette conjecture ne devient-elle pas une espèce de démonstration invincible, lorsqu'on se souvient que la Permission, & que la Célébration ont été faites dans le même jour, & presque dans le même moment ? Pourquoi auroit-on caché la qualité des Parties au Curé de Sainte-Gudule, en lui demandant sa permission, puisqu'il l'alloit apprendre par la célébration ?

Mais enfin, ce Curé a lui-même inscrit ce Mariage dans

les Registres de sa Paroisse. On a été obligé d'abandonner les argumens par lesquels on avoit voulu répandre ici quelque soupçon d'antidate & de fausseté. La seule explication de la forme des Registres les dissipe tous ; & comment peut-on soutenir après cela , que le Curé a signé en aveugle une Permission inutile & abusive ? Si l'on avoit surpris sa simplicité , si l'on avoit abusé de sa confiance , auroit-il voulu confirmer , ratifier , approuver cet ouvrage de ténèbres , en lui donnant un caractère public , par l'inscription qu'il en a faite dans les Registres ?

1700.

Il est même surprenant qu'on ose accuser aujourd'hui sa conduite , cinquante ans après que l'Archevêque de Malines l'a justifiée publiquement. Il l'a entendu : il a su par sa bouche , aussi bien que par celle de M. le Duc de Guise , la vérité de toutes les circonstances qui ont accompagné ce Mariage ; & ce n'est qu'après un examen religieux , qu'il a déclaré la conduite du Curé innocente , & le Mariage bon devant Dieu & devant les hommes.

Que reste-t-il donc dans cette affaire , lorsqu'on a levé tous les voiles qui vous déroboient la connoissance des véritables Faits qui la composent ? Jamais engagement n'a été contracté avec tant de précaution. Une double qualité a été le fondement solide du pouvoir de Charles de Mansfeld. Celle de Vicaire-Général pouvoit suffire ; on y a joint celle de Prêtre commis par le Curé de la dame Comtesse de Boslu. La prévoyance & la circonspection des Parties ont été portées si loin , que bien loin d'avoir omis des formalités essentielles , elles ont pris même des précautions surabondantes.

Que reste-t-il encore une fois , pour assurer enfin , l'état de la Dame Comtesse de Boslu , si ce n'est de repousser les derniers efforts que l'on fait pour l'attaquer , en refusant de reconnoître comme contrat civil , ce que l'Eglise a certainement reconnu pour Sacrement ?

Mais où en est-on réduit , lorsque l'on a recours à une si faible défense ?

Que l'en dise si l'on veut , que l'engagement de M. le Duc

1700.

de Guise, condamné à mort, rébelle à son Prince, ne pouvoit, dans son principe, produire aucuns effets civils.

Mais l'engagement de M. le Duc de Guise revenu dans le Royaume, fidèle à son Roi, rétabli, par sa clémence, dans la possession de tous ses biens, est en même-temps devenu un contrat capable de tous les effets civils.

Deux titres, également authentiques, parlent en sa faveur :

Le Droit commun, & le Privilège singulier que le Roi lui a accordé.

Le Droit commun ne permet pas que l'on puisse opposer une condamnation par coutumace, à celui qui est venu lui-même s'offrir à la Justice, dans le terme fatal des cinq années.

Qu'on ne dise pas, que M. de Guise ne s'est pas représenté en personne. Le Roi même l'en a dispensé.

Si la condamnation est détruite par le principe, comment pourra-t-on en faire subsister les effets ?

Mais la Loi particulière concourt ici avec la Loi générale, & le Privilège ne sert qu'à confirmer le Droit commun.

Qui pourra soutenir M. le Duc de Guise, incapable, lorsque le Roi même l'a déclaré capable ?

Le Roi le réputoit mort civilement, il l'avoit retranché du nombre de ses Sujets ; mais ce n'étoit qu'une fiction. L'Auteur de la Loi la dissipe ; & effaçant de la vie M. le Duc de Guise, tout le temps qu'il n'avoit pas dévoué à son service, il veut qu'il ne reste plus aucune trace, aucun vestige, ni du crime, ni de la peine du crime ; & l'on peut dire, qu'il a décidé, il y a cinquante-six ans, la question que l'on renouvelle aujourd'hui, lorsqu'il a rétabli M. le Duc de Guise dans ses biens & dans ses dignités, pour en jouir comme auparavant les condamnations, & comme si rien n'étoit advenu.

Ainsi, tout est anéanti par la plénitude de la puissance & de la volonté du Souverain. Il pardonne à M. de Guise toutes les erreurs, tous les égarements de sa jeunesse : par-là, il confirme tout ce qu'il a fait étant incapable ; il lui rend la capacité

qu'il avoit perdue , il la rend à tous les actes qui sont sortis de ses mains , ou plutôt , il ne fait que lever l'obstacle qui suspendoit leur exécution.

---

1700.

Comment peut-on donc aujourd'hui faire revivre une Loi de rigueur , qu'une Loi de grace a effacée ?

Dira-t-on que l'ordre public du Royaume ne sçauroit approuver les Mariages des grands Seigneurs , contractés sans la permission du Roi ?

Mais où est la Loi qui prononce la peine de la nullité ? On l'a alléguée plusieurs fois ; mais on ne l'a jamais pu montrer ; & enfin , tous les Nobles assemblés à S. Germain en 1583 ont remontré au Roi , que cette Coutume , ou cette Loi , étoit , ou inconnue dans le Royaume , ou abolie par une longue désuétude.

Reprochera-t-on à la Dame Comtesse de Bossu , sa qualité d'étrangere , ou celle d'ennemie ? Mais la première n'est point parmi nous un obstacle au Mariage , & la seconde a été entièrement effacée par la Paix.

On va encore plus loin. On soutient que le Roi a prévenu ce temps , en faveur de la Dame Comtesse de Bossu. Dans un Passeport signé de sa main , il l'a traitée comme Duchesse de Guise ; il a approuvé son état , & par-là , il a achevé de condamner par avance , ces vains efforts que l'on fait pour le troubler.

Ainsi , où se réduit la principale difficulté de cette Cause ? Un Mariage célébré il y a cinquante-huit ans , en fait la matière. Ce Mariage est environné , & comme défendu par une foule de Fins de non-recevoir qui ne permettent pas qu'on ose l'attaquer , quand même les choses seroient encore entières. Il est aussi saint comme Sacrement , que légitime comme Contrat ; & il ne s'agit plus en le confirmant , que de prononcer sur des Demandes qui en sont des suites naturelles. Le Douaire , le Préciput , peuvent-ils être contestés dès le moment que la qualité de femme légitime sera assurée à la Comtesse de Bossu ?

Les autres demandes ne peuvent souffrir aucune difficulté ,



1700.

M. le Duc de Guise & ses Créanciers, ont touché plusieurs sommes qui appartennoient à la Dame Comtesse de Bossu ; la preuve en est constante, par des pieces publiques, ou par des pieces privées, mais collationnées, il y a cinq ans, par des Officiers publics.

C'est ici, MESSIEURS, qu'il est indifférent pour la décision de cette partie de la Cause, que M. le Duc de Guise ait eu la qualité de mari de la Dame Comtesse de Bossu : qu'importe qu'il ait reçu sa Dot comme mari légitime, ou comme en portant le nom sans l'être véritablement ? Il faut toujours que ses Héritiers la restituent ; & comme la discussion des Titres de créance ne peut se faire à l'Audience, on demande qu'il vous plaise de la renvoyer devant un de Messieurs, qui fera en même-temps la liquidation des sommes qui sont dues à la Partie de M<sup>e</sup> Nouet.

Enfin, on a terminé toute cette Cause par une Requête, par laquelle on demande, qu'une Information faite en 1655 contre la Dame Comtesse de Bossu, Information contraire à la vérité, contraire à l'Ordonnance, véritable libelle diffamatoire, ouvrage du ressentiment & de la vengeance de M. le Duc de Guise, soit déclarée nulle, & rejetée de cette Cause.

C'est ainsi que l'on soutient les trois chefs de Demande sur lesquels vous avez à prononcer. L'on prétend qu'ils sont tous trois également bien fondés ; & que la Partie de M<sup>e</sup> Nouet a lieu d'espérer, qu'en fixant enfin, la destinée d'un Mariage, douteuse & incertaine depuis près de 60 ans, vous rendrez à la Dame Comtesse de Bossu son état, ses biens, & ce qui doit être encore plus précieux à son Héritier, son honneur & sa réputation.

Tels sont, MESSIEURS, tous les Moyens qui vous ont été proposés de part & d'autre, Moyens si spécieux & si apparents, qu'après vous les avoir expliqués, nous souhaiterions qu'il nous fût permis d'attendre demain en silence, avec le Public, l'Arrêt par lequel vous déciderez de leur solidité.

SECONDE

## SECONDE AUDIENCE.

**J**USQU'ICI nous n'avons envisagé que l'étendue, & si on ose le dire, l'immensité de cette Cause. Simples & fideles Historiens des circonstances du Fait & des Moyens des Parties, nous nous sommes acquittés du premier & du plus facile de nos devoirs, qui nous engage à être les organes de la vérité.

La Justice attend de nous aujourd'hui, que nous remplissions la seconde & la plus difficile partie de nos obligations; & qu'après vous avoir expliqué la Cause des Parties, nous commencions enfin à soutenir la Cause du Public.

C'est donc en ce moment que nous sentons tout le poids & toutes les difficultés de notre ministère. Une multitude infinie de questions épineuses s'offre en foule à notre esprit; capables de le confondre par leur nombre, de l'effrayer par leurs conséquences, de le surprendre par leur nouveauté.

Ce que la Religion a de plus sacré, ce que l'Ordre public a de plus important, ce que le Droit des Gens a de plus difficile; est aujourd'hui soumis à votre Jugement.

La dignité d'un Sacrement auguste, l'autorité éminente du Tribunal de la Rote, la force des usages des Pays-Bas, perpétuellement comparées dans cette Cause, & souvent opposées à nos mœurs; le pouvoir du Roi sur les Mariages des grands Seigneurs de son Royaume, la capacité ou l'incapacité des Etrangers & des Ennemis de l'Etat, l'interprétation des graces du Prince, l'effet des Lettres d'Abolition, & presque par-tout la Loi même, aussi obscure que les faits auxquels on veut l'appliquer : Voilà, MESSIEURS, les grands objets qu'une première vue nous montre de loin dans cette affaire. Approchons-en par degrés, & si nous ne pouvons les embrasser dans toute leur étendue, tâchons au moins de les envisager successivement, & distinguons d'abord les différentes faces sous lesquelles nous pouvons les considérer.

*Tome V.*

I

1700.

Un Mariage si fécond en questions aussi illustres que nouvelles , est le sujet commun de toutes les Parties de cette grande Cause.

Mais tout Mariage renferme en soi deux rapports différents : l'un , à la Religion qui le sanctifie, en l'élevant à la dignité de Sacrement ; l'autre à la Loi qui l'autorise , en lui imprimant le caractère de Contrat. Sans la Religion, il est criminel : sans la Loi, il est inutile. Ouvrage commun de ces deux Puissances , il doit à l'une & à l'autre sa validité & sa perfection.

Ce sont ces deux vues qui ont fait, jusqu'à présent, le partage de cette Cause. On a d'abord envisagé le Mariage de M. le Duc de Guise dans l'ordre de la Religion, & on vous l'a représenté, d'un côté, comme un sacrilège, & de l'autre, comme un sacrement. On l'a considéré ensuite, dans l'ordre de la Société civile ; & l'on vous a dit, d'un côté, que la Loi doit être attentive à punir dans ce Contrat, les artifices d'une Etrangere , & la révolte d'un François ; & de l'autre, au contraire, on a soutenu que la clémence du Prince a effacé en même temps , & le crime & la peine ; & que, par un effet de la plénitude de sa Puissance, il a rendu à M. le Duc de Guise, ses biens, son état, sa liberté, sa vie.

Ne craignons pas de marcher ici par une route connue ; & ne rougissons point de suivre l'ordre qui nous a été tracé par ceux qui ont parlé avant nous. Renfermons-nous donc dans ces deux questions générales : le Mariage dont il s'agit peut-il être honoré du titre de Sacrement ? Supposé qu'il mérite de porter ce nom, peut-il produire en France des effets civils ? C'est à ces deux points que nous devons nous attacher uniquement.

Mais avant que de nous engager dans ces questions aussi vastes qu'importantes, deux grands obstacles semblent nous arrêter, dès l'entrée de cette Cause, & demandent d'abord toute-notre attention.

Le premier, est cette multitude de Fins de non-recevoir, qui semblent mettre, & la sainteté du Sacrement, & la validité

du Contrat, à couvert de tous les efforts que l'on fait pour les attaquer.

Le second, est l'autorité d'un Jugement solennel qui paroît avoir décidé la question que l'on renouvelle aujourd'hui, & affermi l'état que l'on s'efforce d'ébranler.

Attachons-nous donc d'abord à la discussion des fins de non-recevoir, mais commençons par en diminuer le nombre en retranchant de cet endroit de la Cause, toutes celles que l'on tire de la possession publique dans laquelle on prétend que la Dame Comtesse de Bossu a vécu de son état, & des reconnoissances augustes qui semblent l'avoir confirmé.

Quelque importants que soient tous ces faits, ce n'est pas encore ici le lieu de les examiner. Ils sont trop étroitement liés à l'examen du Mariage, considéré en lui-même, pour pouvoir en être détachés. Ce seroit vouloir diviser le principe & les conséquences; séparer la cause & les effets; partager les titres & la possession, & vous expliquer les suites d'un engagement, avant que vous en avoir marqué l'origine & le progrès. Remettons donc la discussion de ces faits dans sa place naturelle, c'est-à-dire, dans le lieu où nous examinerons la validité du Mariage, dans son commencement, dans ses suites, dans sa fin, & contentons-nous, à présent, de vous proposer nos réflexions sur les Fins de non-recevoir, que nous pouvons appeller extérieures, parce qu'elles ne sont point tirées de ce qui compose le fond & la substance même de la Contestation.

Nous en distinguons trois de ce caractère qui peuvent toutes s'expliquer en très-peu de paroles.

La premiere, est tirée de la qualité des Parties.

La seconde, de la longueur du temps qui s'est écoulé depuis la célébration du Mariage.

Et la dernière, de la mort de M. le Duc de Guise & de la Dame Comtesse de Bossu, & de la prescription des cinq ans, prescription favorable, par laquelle les Loix Romaines ont voulu que toutes les questions d'état fussent terminées.

Commençons par examiner la premiere Fin de non-recevoir,

I ij

& demandons d'abord en général, s'il est vrai, comme on l'a soutenu, que la Loi ne puisse presque jamais écouter les plaintes des Héritiers collatéraux, lorsqu'ils entreprennent d'attaquer un Mariage contracté par celui qu'ils représentent; cherchons ensuite, si cette Jurisprudence peut être suivie dans l'espece particuliere de cette Cause.

Si nous consultons les regles générales, nous y découvrirons trois ou quatre principes tant de fois confirmés par l'autorité de vos Arrêts, que c'est les avoir prouvés que de les avoir simplement proposés.

Un Mariage peut être attaqué, ou pendant la vie de celui qui l'a contracté, ou après sa mort.

Pendant sa vie, deux sortes de personnes ont seules le droit d'en faire prononcer la nullité; les unes, sont les Parties mêmes entre lesquelles ce lien a été formé; les autres, sont les peres & les meres, les tuteurs & les curateurs. Ministres de la Loi, dépositaires de son pouvoir, dans ce qui regarde la conduite des Fils de famille & des Mineurs, ils peuvent venger en même temps, & l'offense publique, & leur injure particuliere.

Mais comme les parens collatéraux ne sont point revêtus de cette espece de caractère public, qui est une image de la Puissance du Magistrat, ils ne peuvent jamais faire entendre leur voix dans le Tribunal de la Justice, jusqu'à ce que la mort de celui dont ils veulent contester le Mariage, ait ouvert la bouche à leurs plaintes.

Ce n'est pas qu'ils acquierent seulement après sa mort une autorité qu'ils n'ont point eue pendant sa vie. Mais, comme l'intérêt des Parties est la seule regle qui détermine la capacité qu'elles ont d'intenter une action, on juge qu'ils sont capables d'attaquer son mariage, parce qu'ils ont alors un intérêt sensible à le détruire.

Mais comment doivent-ils user de ce droit, que vos Arrêts ne leur ont jamais absolument refusé? C'est ce qui fait la matiere du second Principe, qui est comme une suite & une application du premier.

Deux sortes de nullités peuvent rendre le sort d'un Mariage douteux , ou plutôt deux sortes d'abus peuvent le faire déclarer non-valablement contracté & célébré.

Les uns, sont des nullités que le stile barbare des Docteurs Scholastiques a appelé des nullités relatives, c'est-à-dire, des nullités qui ne sont établies qu'en faveur de certaines personnes. Ce sont des armes tellement propres, tellement attachées à leur caractère, qu'elles perdent toute leur force, & qu'elles deviennent absolument impuissantes, lorsqu'elles passent en d'autres mains que la Loi n'honore pas de la même protection.

Mais il y a d'autres nullités, qui sont des armes communes à tout le monde. Comme les Loix qui les prononcent, n'ont eu pour objet que l'utilité publique, tous ceux qui ont intérêt d'attaquer un Mariage, ont également droit de les proposer. La Justice les écoute plus favorablement dans la bouche des peres, mais elle ne les rejette pas lorsqu'elles sont expliquées par des collatéraux.

Votre audience a souvent retenti de leurs plaintes. Chaque année en fournit plus d'un exemple éclatant. L'ancienne & la nouvelle Jurisprudence sont parfaitement d'accord sur ce point; & lorsque les collatéraux ont allégué des nullités générales, essentielles, absolues, comme, par exemple, le défaut de présence du propre Curé, vous n'avez pas cru que la qualité de collatéraux pût faire passer pour légitime dans ses suites, ce qui avoit été nul & vicieux dans son principe.

C'est ainsi qu'en l'année 1642, vous déclarâtes le mariage du sieur Comte de Laval non-valablement contracté, sur la plainte de M. le Duc de la Trimouille, son frere & son héritier.

C'est ainsi que l'année dernière, vous rendîtes un pareil Jugement en faveur de parents collatéraux.

Avouons néanmoins, & c'est le troisieme principe qui nous reste à vous expliquer, que lorsque vous voyez, d'un côté, un Mariage suivi de la naissance de plusieurs enfants, ratifié par une longue cohabitation, confirmé par une possession

1700.

tranquille, publique, continuelle, dont la mort seule a interrompu le cours, sans que jamais le mari ou la femme, leurs peres ou leurs meres, ayent fait la moindre démarche pour rompre les nœuds qui les unissoient; & que, d'un autre côté, vous voyez des collatéraux avides & intéressés, venir après la mort de l'un ou de l'autre, troubler le repos de ses cendres, & déshonorer sa mémoire, en attaquant un Mariage qui a éclaté pendant long-temps aux yeux de la Famille & du Public, & qu'ils ont peut-être eux-mêmes approuvé par leur conduite: vous rejetez alors leurs plaintes avaries avec une juste indignation; & par un de ces Jugemens qu'une souveraine équité dicte souvent dans ce Tribunal, vous leur imposez un perpétuel silence, en les déclarant non-recevables.

C'est par ces principes, que l'on concilie parfaitement la contrariété apparente de vos Arrêts sur cette matjere; la diversité des circonstances produit seule la diversité des Jugemens.

Vous admettez quelquefois les collatéraux, & par-là vous condamnez l'excès de ceux qui veulent étouffer toujours la voix de leurs plaintes, en les déclarant perpétuellement non-recevables.

Vous les excluez dans d'autres Causes, afin de réprimer l'aveugle témérité de ceux qui voudroient rendre ces sortes d'actions trop fréquentes, & vous nous prouvez par-là que la seule regle que l'on puisse suivre dans ces questions, est de s'attacher aux faits de chaque Cause, à la grande vue de l'intérêt public, & de ne point établir de regle générale & sans exception \*.

Attachons-nous donc aux circonstances de cette affaire. Qu'y trouverons-nous d'abord, & quelles sont les Parties que l'on prétend faire déclarer non-recevables ?

Sont-ce des parents collatéraux, qui veulent troubler l'union d'un Mariage subsistant? Mais il y a plus de trente-cinq ans que

\* Voyez sur cette Question les Observations qui sont à la suite du Plaidoyer XXXIII, Tome III, pag. 155, les endroits du Playdoyer XI, & les Arrêts cités dans ces Observations.

---

1700.

la mort l'a séparé ? Sont-ce des parens qui ne proposent que des nullités relatives établies par les Loix en faveur des Peres, & dont toute la force soit renfermée dans leur personne ? Il est vrai qu'ils proposent quelques moyens de ce caractère, mais ils en ajoutent d'autres qui sont communs à toutes sortes de personnes, le défaut de présence du propre Curé, l'incapacité des Contractans, la clandestinité de leur engagement. Enfin, sont-ce des Héritiers qui viennent attaquer une union, dont les Parties qui l'ont contractée ont toujours reconnu, respecté, conservé la dignité ? Mais, au contraire, ne sont-ce pas des Héritiers, qui ne font que reprendre une action déjà intentée, soutenue, poursuivie par celui qu'ils représentent ? Bien loin d'être mort dans la paisible possession de son état, M. de Guise n'a cherché lui-même qu'à la troubler. A peine dix-huit mois de cohabitation, & deux ans de silence ont ratifié ses premiers engagements. Le reste de sa vie a été une longue réclamation. Vingt années entières se sont écoulées, pendant lesquelles il n'a rien dit, il n'a rien écrit, il n'a rien fait, par rapport à son Mariage, qui ne marque une volonté ferme de l'anéantir. Ce n'est donc pas ici le cas où l'on peut opposer aux Héritiers collatéraux, qu'ils attaquent le Jugement de celui qu'ils représentent.

Faut-il ajouter à tout cela, que c'est à la partie de M<sup>e</sup> Nouet à s'imputer l'appel comme d'abus, que les Parties de M<sup>e</sup> Robert interjettent de la célébration du mariage de M. le Duc de Guise ?

Tranquilles possesseurs des biens de M. le Duc de Guise, ils n'ont formé aucune contestation touchant l'état de la Dame Comtesse de Bossu. Son Héritier vient les attaquer aujourd'hui. Il intente contr'eux une action contre laquelle ils n'ont aucune autre défense à opposer, que l'Appel comme d'abus de la célébration du Mariage ? Seroit-il juste qu'il eût la liberté de les attaquer, & qu'ils n'eussent pas celle de se défendre ?

Passons à la seconde Fin de non-recevoir, qui mérite encore moins d'examen. C'est celle que l'on tire de la longueur du



1700.

temps qui s'est écoulé depuis la célébration du Mariage, que l'on attaque par la voie d'appel comme d'abus.

Quel Mariage pourra être en sûreté, vous a-t-on dit, si l'espace de cinquante-huit ans ne suffit pas pour en fixer l'état & la destinée ?

Mais sans nous étendre en de longues dissertations, sans emprunter en cet endroit l'autorité de ces grandes maximes, tant de fois répétées dans votre Audience, que l'abus ne se couvre point, que l'on ne peut prescrire contre la pureté de la discipline des Mariages, que la nullité du titre réclame perpétuellement contre ceux qui veulent s'en servir, & qu'elle pousse toujours une voix éclatante, qui excite dans tous les temps la juste sévérité de la Justice; disons seulement, que l'on oublie encore dans cette Fin de non-recevoir, que l'appel comme d'abus de la célébration, n'est pas tant une demande formée par les Héritiers de M. le Duc de Guise, qu'une défense qu'ils opposent à la prétention de l'héritier de la Dame Comtesse de Bossu, & qu'ainsi cet appel ne doit jamais paroître trop lent, dès le moment que l'on convient qu'il a été aussi prompt que la demande à laquelle on l'a opposé. S'il falloit même imposer le silence à l'une ou à l'autre des Parties, quel seroit ici le coupable de retardement & de négligence, ou de la Dame Comtesse de Bossu, que tant d'intérêts devoient exciter à parler, à agir, à poursuivre, ou de la Maison de Guise, qui pouvoit se contenter de jouir en repos du silence & de l'oubli de son ennemie ?

Retranchons donc ces vaines accusations de silence & d'inaction. La Cause est portée toute entière devant vous, & le temps n'a rien décidé, dans une question qui devoit être uniquement réservée aux lumières de votre Justice.

Retranchons, en même temps, la dernière Fin de non-recevoir, que l'on emprunte de cette Loi équitable du Droit Romain, qui consacroit l'état des morts, si l'on peut parler ainsi, & qui le rendoit fixe & immuable après l'espace de cinq années.

N'examinons point ici, si cette espece de prescription est reçue

reçue & adoptée dans nos mœurs. Peut-être auroit-on de la peine à trouver des Arrêts dans vos Registres qui l'eussent autorisée. Mais quand même vous la regarderiez comme un exemple digne d'être imité, nous croirions pouvoir dire que cet exemple ne conviendrait pas à l'espèce de cette Cause.

Deux conditions essentielles étoient requises par le Droit Romain pour pouvoir profiter de cette favorable prescription.

La première, que celui dont on vouloit défendre l'état contre une recherche odieuse, après le laps de cinq années, fût mort dans une possession certaine & publique de sa condition. Tel qu'il avoit paru au moment de sa mort, tel la Loi le réputoit toujours, lorsque le tems fatal de cinq années avoit mis le dernier sceau à sa destinée. *Si .... ut Civis Romanus usque in diem mortis vixit. Si quasi ingenua communi opinione vixit....pro ingenuâ in die mortis egerit.* Ce sont les termes des Loix 1, 4, 6. Cod. *Ne de statu defunctor. post. quinquenn. quærat.*

Ce n'est pas tout. En vain cet état auroit-il été public, s'il avoit été contesté. La Loi ne regarde favorablement que les possesseurs pacifiques. Le moindre trouble, la moindre interruption, est suivie de la perte d'une grace, qui n'est accordée qu'à la bonne foi de celui qui est mort en possession de son état.

*Si quamdiu vixit, sine interpellatione ut Civis Romana egit. Si .... velut ingenuus vixit, nec statutus controversiam passus est. L. 2. L. 7. Cod. eod.* Telles sont les conditions sous lesquelles la Loi protège l'état des morts, conditions qui manquent toutes deux également dans l'espèce de cette Cause. L'état de la Dame Comtesse de Boslu, n'a jamais été un état public, reconnu, approuvé dans ce Royaume. Et peut-on alléguer, en sa faveur, une possession que la différence des Royaumes peut faire regarder comme clandestine, ou du moins comme absolument inutile? Ne pourroit-on pas, au contraire, lui appliquer ces termes d'une Loi, qui conviennent si parfaitement à son état? *Nec enim Senatusconsultum intervenit, si defunctus in fugam conversus atque latitans decessit. L. 8. Cod. eod.*

La Dame Comtesse de Bossu a toujours fui la lumière de ce Tribunal , & l'éclat du rang que sa qualité de Veuve d'un Duc de Guise auroit dû lui donner en France. Elle a vécu dans les Pays-Bas , pendant plus de quatre années de paix entre les deux Couronnes , obscure , inconnue , & presque ignorée des héritiers de M. le Duc de Guise. *In fugam conversa & latitans decessit.*

Mais enfin , cet état , ou public ou caché , n'a point été paisible. C'est en vain que l'on veut se servir ici de l'autorité de Papinien , qui décide que la prescription des cinq ans peut revivre en faveur de celui dont l'état a été contesté , lorsque la contestation est éteinte , & comme assoupie , par un long silence. Il faudroit que ce long silence eût précédé la mort de la Dame Comtesse de Bossu. Mais comment feindre un moment de silence , dans un temps où son héritier ne se défend de la prescription , que par les guerres continuelles qui l'ont empêchée d'agir ?

Cette troisième fin de non-recevoir n'est donc pas mieux établie que les autres. Le premier obstacle , qui nous empêche d'entrer dans le fond de la contestation , est donc entièrement levé. Voyons si le second ne sera pas plus insurmontable. Nous voulons parler de la Sentence de la Rote , par laquelle on prétend que la question que l'on agite devant vous aujourd'hui , a été non-seulement préjugée , mais décidée irrévocablement.

L'appel comme d'abus , que l'on interjette de ce Jugement , renferme deux questions également considérables.

La première consiste à sçavoir , si cet appel est recevable dans la forme.

La seconde se réduit à examiner , si les moyens en sont solides & légitimes dans le fond.

Sur la première question , il semble que , sans s'expliquer trop ouvertement , on ait voulu vous insinuer que cet appel étoit en même temps , & suspect parce qu'il est nouveau , & téméraire parce qu'il attaque l'ouvrage d'un Tribunal souverain.

Reconnoissons d'abord, qu'il est très-rare, disons même qu'il est presque inoui, que l'on ait porté devant vous l'appel comme d'abus d'un Jugement de la Rote. Mais disons, en même temps, que ces sortes d'appellations ne sont pas néanmoins absolument nouvelles dans votre Tribunal.

Nous en trouvons un exemple, dès l'année 1542, dans le sçavant & précieux Recueil des Libertés de l'Eglise Gallicane.

Nous y apprenons que Nicole le Pars, pourvu d'une Cure dans le Diocèse de Verdun, vous porta ses plaintes des efforts que l'on faisoit pour l'obliger de plaider en Cour de Rome sur le titre de son Bénéfice. Il vous représenta qu'on l'avoit fait citer pardevant un Auditeur de Rote, & qu'on avoit obtenu dans ce Tribunal, une Sentence contenant plusieurs clauses abusives. La Cour ne fit aucune difficulté de le recevoir appellant de l'exécution de cette Sentence, & de toutes les procédures qui avoient été faites contre lui : des incidents, encore plus importants que le principal même, rendirent cette affaire célèbre. On surprit à Rome un interdit, pour contraindre Nicole le Pars de déférer aux Jugements de la Rote. Il fut déclaré abusif, par un Arrêt solennel. Il seroit superflu de vous expliquer le détail des dispositions de cet Arrêt. Nous n'avons aujourd'hui qu'à en tirer une seule conséquence, & vous la tirez, MESSIEURS, avant nous.

Cet Arrêt prouve manifestement, que vous n'avez pas cru que la voie de l'appel comme d'abus fût interdite à l'égard des Sentences de la Rote.

Il est vrai que cet exemple est singulier ; mais en faut-il chercher d'autres raisons, que la singularité du mal auquel ce remède est appliqué ? Pourquoi ne trouvons-nous presque point d'exemple d'appels comme d'abus, reçus & autorisés en France, contre les Jugements émanés du Tribunal de la Rote ? C'est, parce qu'il est presque inoui, qu'un François ait procédé dans cette Jurisdiction. La Pragmatique, le Concordat, un usage plus ancien que l'une ou l'autre de ces Loix, l'autorité perpétuelle de vos Arrêts, tout s'oppose à une telle procédure. A peine trouve-t-on dans ce siècle, une seule

1700.

infraction d'une Loi si favorable. Il ne faut pas s'étonner après cela, si l'on ne trouve aussi qu'un Arrêt qui ait réprimé une entreprise si rare. Le remède est presque ignoré, parce que le mal est presque inconnu. Mais comme le mal n'est pas moins dangereux, parce qu'il est nouveau, aussi le remède n'est pas moins légitime, parce que depuis long-temps on n'a point éprouvé la malheureuse nécessité de s'en servir. Disons donc, ce que disoit autrefois l'Empereur Marc-Antonin, dans une semblable conjoncture. : *Nova res novum Juris remedium desiderat*. Qu'il soit permis d'opposer à une entreprise nouvelle, un nouvel appel comme d'abus. Mais si cet appel n'est pas indigne d'être écouté, parce qu'il est nouveau, sera-t-il moins recevable, parce qu'il est interjetté d'une Sentence rendue par un Tribunal auquel on donne le nom de Souverain. C'est ce qu'il faut encore examiner très-sommairement.

Ce seroit d'abord une grande question, de sçavoir si l'Auditoire de la Rote peut mériter en général, & sans aucune distinction, le titre de Tribunal souverain. Si le temps nous permettoit d'entrer dans des dissertations plus curieuses qu'utiles, nous vous ferions voir, MESSIEURS, que par la nature, tout premier Jugement d'un Auditeur de Rote, est sujet à être réformé. Que dans leur première origine, les Auditeurs n'étoient pas même de véritables Juges; qu'ils recevoient les plaintes, qu'ils écoutoient les prières & les supplications de ceux qui avoient recours à l'autorité du St. Siege, faisant auprès du Pape, à peu près la même fonction que les Maîtres des Requêtes faisoient autrefois auprès du Roi. Que bien loin de rien prononcer par eux-mêmes, ils se contentoient de recevoir la décision du Pape, & de l'annoncer aux Parties. Que depuis que Jean XXII en eut fait une espèce de Tribunal ordinaire, quoique toujours délégué, ils ont commencé à faire véritablement la fonction de Juges, mais que l'on a commencé aussi en même temps, à demander la réformation de leurs Jugements.

C'est ce que nous apprenons de Guillaume Durand dans

son Livre intitulé *Speculum Juris*. C'est ce qui est confirmé par Gomez sur les Regles de Chancellerie, & par Westrius, dans le Traité singulier qu'il a fait des Jugemens Romains. Enfin, c'est ce que nous apprend un Auteur beaucoup plus illustre, dont toutes les paroles doivent être des oracles pour nous. Nous voulons parler de feu M. Bignon, dans le Traité qu'il a donné au Public, *de l'Etat de Rome*.

C'est dans cet Ouvrage, que ce grand homme nous explique une partie de la procédure de la Rote. C'est-là qu'il marque que pour rendre une décision irrévocable dans ce Tribunal, il faut qu'elle ait passé par trois degrés différents, dont le dernier est regardé comme le Jugement définitif. C'est à cette condition, que la Rote peut porter en Italie, le titre de Tribunal souverain.

Enfin, nous vous observerions, que sans sortir des bornes de cette Cause, il suffit de jeter les yeux sur la Sentence de la Rote, dont il s'agit aujourd'hui, pour être convaincu que les Juges de ce Tribunal ne sont pas toujours regardés comme Juges souverains. Nous y apprenons qu'il a fallu insérer une clause précise dans la commission de l'Auditeur que le Pape a établi Juge du Mariage de M. le Duc de Guise, pour interdire aux Parties la liberté d'appeller du Jugement qui seroit prononcé. Donc, pourrions-nous conclure avec beaucoup de raison, le droit de se plaindre des Sentences d'un Auditeur de Rote est regardé à Rome, comme le Droit commun; & il resteroit après cela, à examiner si la clause qui déroge à ce Droit commun, n'est point une clause abusive, & contraire à nos Libertés.

Mais pourquoi nous étendrions-nous ici sur une question qui nous paroît absolument superflue ?

Accordons, ce qui pourroit être très-légitimement contesté, que l'Auditeur de Rote a pu exercer dans cette Cause cette espece de Jurisdiction suprême qu'on lui attribue; s'ensuivroit-il, pour cela, que l'on n'eût plus la liberté d'interjetter appel comme d'abus de sa décision ?

Son pouvoir ne seroit-il pas semblable, en ce cas, à celui

1700.

des Commissaires délégués par le St. Siège dans le Royaume, pour y prononcer sur l'appel de deux Sentences conformes ? Si ces Commissaires rendent un troisième Jugement conforme à ceux qui l'ont précédé, qui doutera, en ce cas, qu'ils n'aient exercé un pouvoir que l'on peut appeler souverain, puisque leur Jugement ne peut plus être réformé par la voie de l'appel simple ?

Qui pourra cependant être assez peu instruit de nos Maximes, pour soutenir que l'appel comme d'abus des premières & de la dernière Sentence ne sera plus recevable ? Nos plus sçavans Auteurs ne s'éleveroient-ils pas contre une semblable proposition, & ne lui apprendroient-ils pas, que si l'on ne peut plus faire réformer la dernière Sentence par la voie de l'appel simple, on peut toujours l'attaquer par la voie de l'abus, si elle renferme une entreprise manifeste sur la Jurisdiction séculière ?

Enfin, comment pourroit-on soutenir que l'appel comme d'abus des Jugements de la Rote, ne soit pas recevable dans un Tribunal, qui, chargé plus que tous les autres, du précieux dépôt des Libertés de l'Eglise Gallicane, a tant de fois signalé son zèle & sa vigilance, toujours attentive à conserver la pureté de la discipline, en recevant les appellations comme d'abus interjetées ou par les Parties, ou par nous-mêmes, de l'exécution, & même de l'obtention des Rescrits & des Bulles de Cour de Rome, sans croire manquer pour cela au profond respect, & à la parfaite vénération qu'il a toujours eue pour la dignité, la primauté, & l'autorité légitime du St. Siège ?

Et en effet, l'appel comme d'abus, bien différent en cela de l'appel simple, ne suppose dans le Juge qui le reçoit, aucune supériorité sur le juge dont on attaque la Jurisdiction.

Il a succédé à l'ancienne voie du recours qui est encore usitée dans quelques Royaumes, & qui l'a été pendant longtemps en France, jusqu'à ce que les appellations comme d'abus, devenues plus fréquentes vers la fin du XV<sup>e</sup> siècle, aient fait oublier nos premiers usages, ou plutôt les aient

perfectionnés , en conservant sous un autre nom la faculté de recourir aux dépositaires de l'autorité du Souverain.

Qu'étoit-ce donc autrefois que la voie du recours , & qu'est-ce aujourd'hui que l'appel comme d'abus , si ce n'est une prière respectueuse par laquelle on implore le secours de la Jurisdiction séculière pour se mettre à couvert des entreprises de la Jurisdiction ecclésiastique ? Ce n'est point précisément un acte de supériorité : c'est un acte de défense & de protection , qui tend , non pas à élever l'Empire au-dessus du Sacerdoce , mais à empêcher que le Sacerdoce n'usurpe les fonctions de l'Empire , ou plutôt qui n'a pour but que de conserver les limites qui séparent les deux suprêmes Puissances , & d'entretenir entre elles cette concorde & cette union qui leur est également salutaire.

Il est donc inutile d'examiner ici la qualité du Tribunal , dont on accuse le Jugement d'abus & d'incompétence. Cette question qui pourroit être importante , s'il s'agissoit d'un appel simple , est absolument étrangère dans un appel comme d'abus.

Telles sont , MESSIEURS , toutes les observations que la nouveauté de la demande nous a obligé de faire sur cette partie de la Cause , plutôt pour la décharge de notre Ministère , que pour la nécessité de la décision. Car on s'est défendu si foiblement sur ce point , que nous aurions pu même nous dispenser de le traiter , si dans une question qui est toute de Droit public , nous n'avions cru qu'il ne suffisoit pas d'avoir dissipé les doutes qu'on a formés , qu'il falloit encore éclaircir ceux que l'on auroit pu former , & qu'enfin , dans une matière si délicate , nous devons entendre , non-seulement les paroles , mais même le silence respectueux des Parties.

L'appel comme d'abus de la Sentence de la Rote , nous paroît donc recevable dans la forme. Mais est-il légitime dans le fond ? C'est , MESSIEURS , ce que nous osons dire , qui ne nous paroît pas difficile à décider.

En effet , si nous considérons toute la procédure que l'on a faite à la Rote , si nous l'envisageons d'une seule vue générale ,



1700.

nous y découvrons d'abord deux nullités essentielles, que les couleurs les plus ingénieuses ne sauroient effacer.

Incompétence certaine dans le Tribunal :

Procédure continuée devant un Juge d'Eglise, au préjudice des défenses prononcées par vos Arrêts.

L'incompétence peut être envisagée dans deux temps différents : pendant la vie de M. le Duc de Guise, & après sa mort.

Pendant sa vie, on ne peut douter que la Cause ne fût naturellement soumise à la Jurisdiction ecclésiastique. Il s'agissoit du lien & de l'engagement de Mariage ; & lorsque ce nœud, ou véritable ou apparent, est attaqué directement par la voie de la demande en nullité, la matière, mixte en elle-même par les rapports qu'elle a nécessairement avec la Religion & l'Etat, est regardée comme intéressant le spirituel, & portée, suivant nos mœurs, au Tribunal du Juge d'Eglise.

Mais ce Tribunal pouvoit-il être celui de la Rote ? C'est ce qui résistoit, non seulement à nos libertés (il est inutile de s'arrêter à prouver ici une vérité, que nous pouvons justement appeler un premier principe) ; mais ce que nous sommes indispensablement obligés de remarquer, c'est ce qui ne résistoit pas moins aux usages des Pays-Bas (a) ; usages reconnus par toutes les Parties ; usages approuvés par les Papes mêmes ; usages enfin si constants, que la Dame Comtesse de Bossu a long-temps réclamé contre la citation que M. le Duc de Guise lui avoit fait faire de procéder à la Rote, & que les Officiers du Roi d'Espagne se sont joints à elle pour soutenir & pour appuyer la justice de ses prétentions.

Ne nous étendons point ici sur les preuves que l'ancienne

(a) Stokman, très-bon Jurisconsulte, attaché au Roi d'Espagne, a fait un Traité fort précis sur cette matière, intitulé : *Defensio Belgarum contra Evocationes & peregrina Judicia*. On le trouve dans le Recueil de ses Œuvres. Il a été imprimé séparément, chez Sebastien Créel, en 1665. On voit dans ce Traité, & dans un autre du même Auteur, intitulé : *Jus Belgarum circa Bullarum Pontificiarum receptionem*, qui se trouve aussi dans le Recueil de ses Œuvres, & qui a été imprimé séparément par Créel, en 1645 ; que la Flandre a suivi, de tout temps, les maximes de la France, dont elle faisoit partie, & que les Princes de la Maison d'Autriche avoient toujours été attentifs à les maintenir dans cette Province, & dans tous les Pays-bas, depuis qu'ils en étoient en possession.

& la nouvelle Discipline de l'Eglise pourroit nous fournir de cette espèce de Droit des Gens observé dans les Royaumes les plus Catholiques , qui ne permet pas que l'on oblige les Sujets du Prince à aller chercher à Rome , & sur-tout en première Instance , des Juges que sa protection doit leur faire trouver dans ses Etats.

Ce Principe est également reconnu par l'une & par l'autre Partie.

Mais avouons en cet endroit , que le Défenseur de l'Héritier de la Dame Comtesse de Bossu a eu raison de vous dire , que l'application de ce Principe pourroit être ici justement contestée , au moins pendant que M. le Duc de Guise a vécu.

Quelle étoit à Rome sa qualité ? Il y agissoit comme Demandeur , pour faire déclarer son Mariage nul ; & dans cette qualité , n'étoit-il pas obligé de suivre la Loi du Domicile de la Dame Comtesse de Bossu qui étoit la Défenderesse ?

Ce n'est donc point ici le cas de faire valoir les privilèges des François , ou plutôt le Droit commun que la France a toujours été plus attentive à conserver , que toutes les autres Nations.

La France n'a point intérêt à empêcher que dans une matière purement personnelle , ses Sujets ne traduisent à Rome les Sujets d'un autre Prince.

C'étoit aux Pays-Bas à se plaindre , à réclamer la force de leurs privilèges & l'autorité du Droit commun.

Mais dès le moment qu'ils ne l'ont point fait , ou que l'ayant fait , ils s'en sont désistés par un long silence , ou plutôt par une approbation expresse de la procédure de la Rote , nous osons dire , que si la Cause étoit réduite à cet unique Moyen d'abus , elle ne paroîtroit pas soutenable. Nos Libertés n'y seroient point intéressées , puisqu'il seroit indifférent à la France que M. le Duc de Guise procédât ou devant l'Official de Bruxelles , Juge naturel du différend , ou devant l'Auditeur de Rote , Juge extraordinaire approuvé par toutes les Parties.

Ne relevons donc point tout ce qui s'est passé dans ce premier tems , & n'agitions point une Cause qui étoit plutôt

*Tome V.*

L

1700.

celle de la Dame Comtesse de Bossu & des Pays-Bas, que celle de M. le Duc de Guise, & de la France.

Mais, si la procédure a pu devenir juste & légitime pendant la vie de M. le Duc de Guise, comment a-t-elle pu cesser de l'être après sa mort? Ses héritiers ne succèdent-ils pas à ses droits, & ne sont-ils pas comme liés & engagés par les démarches de celui qu'ils représentent? C'est ce que nous avons à examiner dans le second tems que nous avons distingué d'abord par rapport à la procédure de la Rote.

Arrêtons-nous ici à une seule distinction.

Si la Cause est demeurée la même après la mort de M. le Duc de Guise qu'elle étoit pendant sa vie, il est évident que le Tribunal a dû encore être le même entre les héritiers de la dame Comtesse de Bossu.

Si au contraire, la face de l'affaire a été entièrement changée; si de spirituelle ou mixte qu'elle étoit, elle est devenue toute profane, comment la même Jurisdiction auroit-elle pu être encore compétente?

Nous n'avons donc qu'un seul point à examiner, qui consiste à savoir s'il est vrai que la question du Mariage de M. le Duc de Guise, ait pu encore après sa mort, être regardée comme une affaire purement spirituelle. Et c'est, MESSIEURS, ce qu'il est aisé d'éclaircir, & par les premières notions des causes de Mariage, & par les exemples sans nombre de ce qui se passe tous les jours dans ces sortes de questions.

Le Mariage, nous l'avons déjà dit, peut être considéré ou comme un lien indissoluble, honoré par l'Eglise de la dignité de Sacrement, ou comme un acte de la Société civile auquel la Loi attache certains effets.

Lorsqu'il s'agit de ce lien même que l'Eglise a consacré, c'est à elle qu'il appartient d'en connoître entre ceux qu'elle a unis par la Bénédiction donnée par ses Ministres. C'est à elle à considérer si leur union est sainte ou sacrilège, & à leur apprendre s'ils sont libres ou s'ils sont engagés: c'est à quoi se termine son pouvoir, & c'étoit ce que la Rote avoit à pro-

noncer entre M. le Duc de Guise & la Dame Comtesse de Bossu.

---

1700.

Mais lorsqu'il ne s'agit plus du Sacrement, qu'il n'y a d'autre objet que le Contrat civil, qu'il est question de décider des suites, des effets de ce contrat dans l'ordre de la Société, d'examiner si les conventions en sont légitimes, si ceux qui les ont faites étoient capables de s'engager par rapport aux regles de la Police extérieure; en un mot, lorsqu'il est question, non de leur état intérieur & spirituel, si l'on peut s'exprimer ainsi, mais de leur état extérieur & politique, alors la Puissance de l'Eglise cesse absolument, elle rend à César ce qui appartient à César, & elle n'entreprend point de connoître de ce qui est essentiellement soumis à la Puissance Temporelle.

Or, telle étoit la nature de la contestation qui devoit être jugée entre les héritiers de M. le Duc de Guise & la Comtesse de Bossu.

Jamais question n'a plus porté les marques & les caracteres d'une cause purement temporelle.

Temporelle dans son principe, puisqu'elle a pour fondement, non le Sacrement, qui seul ne suffiroit pas pour former un état politique, mais uniquement le contrat & l'obligation extérieure.

Temporelle dans les personnes entre lesquelles elle doit être agitée. Le lien du Sacrement n'a jamais uni les Héritiers de M. le Duc de Guise à la Dame Comtesse de Bossu. Ce lien a été rompu par la mort; l'obligation spirituelle est absolument détruite. Il ne reste donc plus dans cette Cause, que des Laïcs qui ne sont pas naturellement soumis à la Jurisdiction contentieuse de l'Eglise, & des Laïcs qui n'ont plus d'autre sujet de contestation qu'une obligation civile, séculière, telles que toutes celles qui font tous les jours la matiere de vos Jugemens.

Temporelle dans ses effets. Il n'y en a plus aucun qui regarde l'Eglise & la Religion: tous, au contraire, appartiennent uniquement à l'Etat & à la Loi. Qualité de Veuve, Douaire,

L ij

1700.

Préciput, restitution de la Dot, remploi des Propres aliénés; indemnités des Dettes. Qu'y a-t-il en tout cela, qui puisse avoir le moindre rapport avec la Jurisdiction Ecclesiastique?

Mais, dit-on, il est vrai qu'il ne s'agissoit plus de savoir s'il y avoit un lien, un engagement, une obligation spirituelle subsistante entre ~~N~~ le Duc de Guise & la Dame Comtesse de Bossu; mais il s'agissoit au moins de décider s'il y en avoit eu; & sur le fondement de cette distinction, on demande si celui qui est Juge d'un Acte présent ne peut pas être Juge d'un Acte passé. Qu'importe, dit-on, qu'il soit question d'un lien qui existe, ou d'un lien que la mort a rompu? Ne doit-on pas toujours décider par les mêmes regles, de sa validité?

Nous croyons, MESSIEURS, qu'il est facile de dissiper la force apparente de cette objection.

Ce qui détermine la nature des actions, & par une suite nécessaire, ce qui distingue l'ordre des Juridictions, n'est pas la raison ni le motif de décider; c'est la qualité & l'intérêt de la Partie qui agit, l'objet direct & principal de son action. Souvent la même règle, la même maxime de droit & d'équité servira à décider deux questions; l'une spirituelle, & l'autre purement temporelle. S'ensuivra-t-il pour cela, qu'elles puissent être toutes deux décidées indifféremment, par l'une & par l'autre Jurisdiction? Combien de Principes sont communs aux Juges Laïcs & aux Juges d'Eglise? Doit-on en conclure que les matieres auxquels ces Principes s'appliquent, leur soient communes? Non, MESSIEURS, encore une fois, ce qui détermine la diversité des Actions, c'est la compétence des Tribunaux; c'est l'objet auquel l'Action se rapporte; c'est l'effet que l'on veut en tirer; c'est le fruit que l'on prétend en recueillir.

Quand l'objet auquel on aspire est purement spirituel, l'Action est purement spirituelle; mais aussi l'Action est toute profane, quand son objet est tout séculier.

Ce principe supposé, qu'est-ce donc qui distingue ces deux questions; l'une dans laquelle il s'agit de savoir s'il y a un engagement véritable entre deux personnes encore vivantes;

l'autre, dans laquelle il faut décider s'il y a eu un engagement entre deux personnes, dont il y en a une de décédée ?

C'est que dans la première, l'objet de cette question est l'obligation spirituelle & intérieure, à laquelle on peut assujettir ceux dont le Mariage est porté devant un Tribunal Ecclésiastique ; au lieu que dans la seconde, l'unique fin, l'unique but de l'action, est un avantage, une qualité, un état purement temporel & profane.

Donc, puisque la compétence du Juge se détermine par l'objet de l'action, la première de ces questions sera justement déferée au Tribunal de l'Eglise ; mais la seconde ne pourra jamais être portée ailleurs que dans la Jurisdiction Royale & séculière.

Et sans cela, MESSIEURS, quelles seroient les suites de la distinction nouvelle que l'on vous a proposée ? De quoi ne connoitroient point les Juges d'Eglise, s'il suffisoit de dire, pour soutenir leur Jurisdiction, qu'il s'agit de savoir, non pas s'il y a actuellement, mais s'il y a eu autrefois, un Mariage entre deux personnes ?

Ne seroient-ils pas en droit de prononcer sur l'état des Enfants, sur la qualité de Fils légitime & de bâtard, sur la parenté, sur le droit même de succéder, puisque toutes ces questions dépendent souvent de savoir s'il y a eu un Mariage, ou s'il n'y en a point eu ?

La Bigamie seroit toujours de leur compétence, puisque pour juger si le second Mariage est un crime, il faut commencer par examiner si le premier a subsisté.

Toutes ces conséquences, & une infinité d'autres semblables, ne suffisoient-elles pas par elles-mêmes, pour rejeter la dangereuse distinction que l'on a imaginée dans cette Cause ?

Faut-il recourir aux exemples de ce qui se pratique tous les jours, pour achever de la réfuter ?

Qui a jamais prétendu que, lorsqu'une des Parties meurt pendant le cours d'un Procès pendant en l'Officialité sur une

1700.

promesse de Mariage, on fasse assigner les héritiers pour reprendre le Procès ?

Qui a jamais prétendu que lorsqu'un Ecclésiastique est poursuivi devant un Juge d'Eglise, pour une demande purement personnelle, on puisse, après sa mort, la faire juger avec des Héritiers Laïcs, dans le Tribunal de l'Officialité ?

Cependant, on pourroit toujours dire dans ces espèces, comme dans celle de cette Cause, qu'à la vérité il ne s'agit plus de savoir s'il y a une promesse ou une obligation capable de donner une action contre un Ecclésiastique, mais qu'il s'agit d'examiner s'il y en a eu.

Si l'on n'a jamais soutenu de semblables prétentions, c'est parce que l'on sait que rien ne peut ébranler ce grand principe, que la compétence des Juges se détermine par l'objet de la contestation, & que toutes les fois que l'objet change, l'ordre des Jurisdictions est obligé de changer avec lui.

En vain, pour appuyer la distinction que nous avons tâché de détruire, l'on cite le préjugé d'un Arrêt sans date, sans aucun Auteur qui en atteste la vérité, inséré témérairement dans un Recueil d'Arrêts, dont on ignore le compilateur. On a jugé, dit-on, par cet Arrêt, que les héritiers qui attaquoient l'état d'une Veuve, confirmé par le Juge d'Eglise pendant la vie de son Mari, étoient obligés de relever pardevant le Métropolitain, l'appel qu'ils avoient interjetés du premier Jugement.

Mais quand même cet Arrêt seroit véritable, son espèce est si différente de celle que nous examinons, qu'on peut dire que son application est ici absolument étrangère.

Il s'agissoit alors d'une affaire consommée par un Jugement définitif, & dès le moment que les héritiers du mari ne vouloient point en interjetter appel comme d'abus, il est certain que l'Appel simple n'en pouvoit être relevé que pardevant le Juge supérieur dans l'ordre Ecclésiastique.

Mais ici tout étoit entier. Quelques instructions, à la vérité, avoient précédé la mort de M. le Duc de Guise; mais l'Auditeur de la Rote n'avoit encore rien prononcé. C'est donc avant

le Jugement , que la question spirituelle a dégénéré dans une question purement temporelle. C'est donc avant le Jugement , que le Juge a cessé d'être compétent.

Si cette vérité ne peut pas être révoquée en doute , c'est avec raison que l'on en a tiré une conséquence nécessaire , certaine , infaillible , qui forme le Second Moyen , ou plutôt qui nous découvre une nouvelle espèce d'Incompétence dans le Tribunal de la Rote.

Et quelle est cette conséquence ? Le changement de la Cause produisoit nécessairement un changement de qualité & d'actions dans les Parties.

Les héritiers de M. le Duc de Guise n'avoient plus d'intérêt à reprendre une Instance qui étoit périe avec lui. Ils pouvoient , & ils devoient même abandonner la Demande qu'il avoit formée , pour faire prononcer la nullité de son engagement.

Cette Demande , encore une fois , ne les regardoit plus. La Loi les avoit mis en possession des biens de M. le Duc de Guise , & cette possession leur donnoit cet avantage , qu'elle obligeoit la Dame Comtesse de Bossu , non-seulement à les attaquer , mais à les attaquer dans le Royaume , parce qu'elle étoit devenue Demanderesse , & qu'ils étoient au contraire , devenus Défendeurs.

C'est donc en leur faveur que l'on peut justement alléguer ces Maximes inviolables dont la défense vous est confiée , qui ne permettent pas qu'un François puisse jamais être traduit ni en première Instance , ni même par appel , devant un Juge étranger. En vain , voudroit-il lui-même y donner son consentement. La Loi réclamerait pour lui contre lui-même , & vous ne lui permettriez pas de violer cette portion de l'ordre public qui regarde l'unité commune de l'État , & non pas seulement l'avantage des particuliers.

Concluons donc de toutes ces réflexions , qu'une double incompétence détruit le fondement de la Jurisdiction de la Rote dans cette affaire.

Incompétence , par rapport à la matière qui étoit devenue



1700.

toute séculière : incompétence par rapport aux personnes qui n'ont jamais pu être obligées de reconnoître un Tribunal étranger.

Et comme si ce premier moyen n'étoit pas suffisant, comme si ce n'étoit pas assez de la Loi générale pour attaquer la procédure de la Rote, nous trouvons encore une Loi particulière dans l'autorité de vos Arrêts, qui achève de la condamner entièrement.

Il n'est pas nécessaire de prouver ici une maxime écrite dans l'Ordonnance, confirmée par la tradition constante & invariable de vos Arrêts en cette matière. Et qui peut ignorer que l'appel comme d'abus a la force de suspendre, d'interrompre le cours de toutes sortes de procédures, si ce n'est lorsqu'il s'agit de correction & de discipline? Qui ne sait encore, que lorsque la Jurisdiction Royale est une fois saisie de la connoissance d'une affaire, & sur-tout, lorsqu'elle a prononcé des défenses de procéder dans un autre Tribunal, le Juge d'Eglise commet une entreprise & un abus manifeste, lorsqu'il ose troubler l'Empire & le Sacerdoce, en ne respectant pas l'autorité de vos Jugemens?

Dans le Droit, ces maximes ne peuvent jamais recevoir d'atteintes; dans le Fait, elles en ont reçues. L'Appel comme d'abus est certain, vos défenses ne le sont pas moins. La Dame Comtesse de Bossu les a connues: c'est un fait que l'on a été obligé d'avouer par rapport à un des Arrêts. Que reste-t-il donc, si ce n'est de détruire un ouvrage que la surprise d'une Partie a élevé sur les ruines de la Jurisdiction séculière.

Après cela, il est assez inutile d'entrer dans l'intérieur de la procédure de la Rote, d'examiner si l'on peut exécuter en France un Jugement Ecclésiastique qui prononce des condamnations pécuniaires, qui déclare un Mariage valable *par rapport à toutes sortes d'effets*. Encore une fois, MESSIEURS, il suffiroit presque de proposer le titre de ces questions, pour les faire décider. On rapporte, il est vrai, quelques Sentences par lesquelles il paroît que les Officiaux de Malines & de Bruxelles, ont quelquefois prononcé sur des Demandes  
purement

purement civiles à l'occasion de la dissolution ou de la confirmation des Mariages. On prétend que la Rote, exerçant ici en quelque maniere, la Jurisdiction qui auroit dû naturellement appartenir aux Officiers des Pays-Bas, a pu se conformer à cet usage, & prenant la place de ces Juges, s'attribuer en même temps une autorité indirecte sur les effets civils.

Mais sans examiner la force de cet argument, sans vous représenter la différence infinie qui reste toujours entre les Sentences des Officiaux de Malines, & celle de la Rote, puisque dans les unes la question des effets civils n'étoit qu'accessoire, au lieu que dans l'autre elle étoit la principale, ou, pour mieux dire, l'unique question; renfermons-nous dans des principes dont il ne nous est pas permis de nous départir, & disons qu'en quelque Tribunal qu'une Sentence soit rendue, il faut qu'elle soit conforme à nos mœurs, pour pouvoir être exécutée sur des biens situés dans le Royaume. Et c'est en effet, ce que le Défenseur du sieur de Berghes a bien senti, lorsqu'il vous a proposé de partager la Sentence de la Rote, d'en retrancher ce qui est abusif, & de laisser subsister ce qu'on prétend qui ne l'est pas. Distinction que vos Arrêts ont faite quelquefois, mais qui ne peut jamais convenir à une procédure dans laquelle tout nous paroît également abusif, & à laquelle on peut plus justement appliquer qu'à aucune autre, cette ancienne formule dans laquelle on expédioit autrefois tous les reliefs d'appels comme d'abus, *Tamquam ab abusu notorio*, ou ce dispositif des premiers Arrêts que vous avez rendus en ces matieres, *Notoriè abusivum fuisse*.

Nous ne trouvons donc plus aucun obstacle qui nous empêche d'entrer dans l'examen du Mariage. Les fins de non-recevoir sont trop foibles. La Sentence de la Rote est trop abusive, pour nous dispenser d'approfondir une question qui semble croître à nos yeux, à mesure que nous approchons du moment où nous allons être obligés de la traiter.

Tout ce que nous avons dit jusqu'à présent, ne fait point, à proprement parler, une véritable partie de cette Cause; questions étrangères, dissertations, si nous l'osons dire, indifféren-

res. Les Parties, en les présentant, nous ont obligé d'y entrer; c'est à elles que nous avons donné les premiers moments de ce Discours. Il est temps de sacrifier tout le reste à la Justice.

Et pour ne point répéter ici l'ordre & le plan que nous nous sommes déjà tracés, hâtons-nous de traiter la première question qui se présente à nous sur le Mariage de M. le Duc de Guise, & envisageons d'abord ce Mariage par rapport au lien considéré en lui-même, & au Sacrement.

Mais ce lien qui fait ici le sujet d'une question importante, peut être envisagé dans deux temps différens, c'est-à-dire, dans son commencement & dans ses suites, dans le temps que le consentement l'a formé, & dans le temps que la possession l'a affermi.

Cette double idée renferme tout ce que l'on peut proposer touchant la validité du Mariage. Examinons s'il est légitime dans son principe; & supposé qu'il renferme quelques défauts, examinons ensuite, si le silence de M. de Guise, si l'approbation de sa Famille, si la possession, les a réparés.

Lorsque nous considérons ce Mariage dans son principe, nous sommes obligés de distinguer d'abord deux sortes de moyens d'abus ou de nullités, par lesquels on s'est efforcé de donner atteinte à cet engagement.

Les uns sont des moyens qui, quoique graves & importants, ne font néanmoins une impression solide que par leur réunion, mais qui détachés les uns des autres, & proposés séparément, peuvent bien rendre le Mariage suspect ou de surprise ou de clandestinité, mais n'ont pas assez de force par eux-mêmes, pour le faire déclarer non valablement contracté.

Les autres, au contraire, sont des nullités & des vices tellement essentiels, que sans le secours d'aucune autre circonstance, ils suffisent seuls pour détruire tout engagement qui en est infecté.

Attachons-nous d'abord à la première espèce de moyens d'abus, & contentons-nous de les parcourir rapidement.

L'inégalité des Parties, le défaut de consentement de Madame la Duchesse de Guise, l'omission de la Dispense de la proclamation des Bans, la cérémonie de la Bénédiction nuptiale négligée, le défaut de signature des témoins, & leur qualité;

enfin, l'incertitude où l'on est du jour & du lieu de la célébration, voilà, MESSIEURS, le dénombrement exact de tous les moyens que nous avons à examiner.

1700.

Nous venons de vous dire, qu'on peut les envisager ou séparément ou conjointement.

Si nous les considérons d'abord séparément, le premier qui se présente à nous, est l'inégalité des Parties.

Sans retracer ici l'histoire si connue de tout ce que la sagesse & la pureté des mœurs Romaines avoit autrefois établi sur ce point, contentons-nous de remarquer dans le Droit, que ces Loix saintes & salutaires n'ont point été reçues parmi nous, & ajoutons dans le Fait, que l'on peut distinguer deux sortes d'inégalités : inégalité de naissance ; inégalité de biens & de fortune.

La première ne se trouve point dans cette Cause, ou si elle s'y trouve, elle n'est pas dans un degré & dans une disproportion capable de faire une présomption d'artifice & de séduction.

Personne ne peut révoquer en doute, l'ancienneté, la grandeur, & l'élévation de la Maison de Lorraine; & si M. le Duc de Guise avoit voulu trouver une parfaite égalité dans un Mariage, à peine un petit nombre de Maisons dans l'Europe, auroient-elles pu lui offrir des Partis convenables.

Mais quelque justice que l'on rende à la splendeur de sa naissance, on doit avouer en même temps, que son éclat n'a point été terni par l'alliance qu'il a contractée avec la Maison de Berghes, qui depuis très-long-temps, comme nous le disions hier, est en possession de voir son sang uni avec celui des plus illustres Maisons de l'Allemagne & des Pays-Bas.

Aussi, quoique d'abord on eût paru insister sur cette première espèce d'inégalité, il semble qu'on l'a abandonnée dans la suite de cette Cause, & qu'on s'est renfermé dans la seconde qui ne regarde que les biens & la fortune.

Inégalité qui se rencontre certainement dans le Mariage dont il s'agit.

Vous vous souvenez, MESSIEURS, de ce que nous avons déjà observé sur ce point.

Ne considérons point ici l'état malheureux où la faute de

M ij

1700.

M. le Duc de Guise l'avoit réduit par rapport à sa Patrie ; n'envisageons point cette éclipse passagere que sa fortune a éprouvée , ne pensons qu'à l'éclat qui l'a précédée , & à celui qui l'a suivie. Quelque grand que fût le crime de M. le Duc de Guise, l'exemple de M. le Duc de Bouillon sembloit lui promettre une ressource assurée dans la clémence du Roi , & l'événement l'a bientôt justifié. Mais quand même nous ne considérerions M. le Duc de Guise que dans l'état de sa disgrâce , un tel profcrit pouvoit encore attirer les yeux de toute l'Europe , & un Général de l'Armée de l'Empereur & du Roi d'Espagne , devoit naturellement espérer une meilleure fortune , que celle d'épouser la Dame Comtesse de Bossu, qui n'avoit alors tout au plus que 60,000 l. de patrimoine, avec un douaire de 7500 l.

Mais quelque grande que fût l'inégalité dans les biens , c'est une circonstance , qui , par elle-même , ne peut former qu'une présomption souvent équivoque , de la séduction.

Ne nous y arrêtons donc pas davantage ; passons à la seconde circonstance , & disons en un mot , que le défaut de consentement de Madame la Duchesse de Guise, ne nous paroît pas non plus un moyen victorieux dans cette Cause. La révolte de M. le Duc de Guise , & la condamnation que vous aviez prononcée contre lui , avoient rompu non-seulement les liens qui l'attachoient à sa famille, mais encore ceux qui le lioient à sa Patrie ; le nom de Fils de famille , n'étoit pas moins effacé en sa personne ; que celui de Citoyen : & comment Madame sa mere auroit-elle conservé sur lui cet empire domestique que la Loi lui donnoit, puisque la Loi même l'avoit retranché du nombre de ceux sur qui elle exerce sa puissance, en le mettant au nombre des morts ?

Quand même il auroit conservé également le caractère de Fils de famille & celui de Citoyen, l'âge de vingt-sept ans l'avoit presque affranchi de la puissance paternelle , ou, s'il y étoit encore soumis, ce n'étoit plus que pour porter la peine de l'exhérédation , & non pour pouvoir rompre un engagement criminel, en implorant le secours & la protection de Madame sa mere.

En vain cherche-t-on à appliquer ici l'autorité de vos Arrêts, qui dans les Causes de Mariage , semblent avoir étendu quel-

quefois les bornes de la minorité jusqu'à l'âge de trente ans. Vous ne l'avez jamais fait que dans quelque cas singulier ; où vous avez considéré la séduction plutôt dans son principe, que dans ses effets, & trouvant le commencement du Rapt de subornation placé dans la minorité, vous avez jugé qu'il avoit la force de la perpétuer, pour ainsi dire, & de faire toujours réputer mineur, celui qui étoit devenu majeur sans cesser d'être séduit.

Ce défaut seroit donc encore trop foible par lui même, pour donner atteinte à un Mariage contracté.

Celui qui le suit paroît beaucoup plus considérable. La solennité si salutaire de la proclamation des Bans introduite par la France, consacrée par le Concile de Latran, renouvelée par le Concile de Trente, a été entièrement négligée dans le Mariage de M. le Duc de Guise. On ne trouve dans un des Actes de célébration, aucune mention ni de publication, ni de dispense ; & cependant, c'est l'acte le plus important, puisque c'est celui qui a été inséré dans les Registres publics de la Paroisse de Sainte-Gudule. Il est vrai que dans l'autre acte de la même célébration, que Charles de Mansfeld a remis entre les mains de la Dame Comtesse de Bossu, il est dit qu'il y a eu une dispense de trois Bans accordée par le même Charles de Mansfeld. Mais le pouvoir de ce Ministre est contesté par rapport à M. le Duc de Guise, & l'on convient qu'il n'avoit aucune Jurisdiction sur la Dame Comtesse de Bossu. Tel est le Fait. Voyons maintenant quelle peut en être la conséquence.

N'examinons point encore ici quelle pouvoit être l'autorité & la mission de Charles de Mansfeld, nous entrerons bientôt dans la discussion de cette importante question ; & dans l'impatience que nous avons d'y arriver, supposons que la dispense de la publication des Bans ; soit ou fautive ou abusive, & par le défaut de cause légitime, & par le défaut de pouvoir de celui qui l'accorde ; quand même cette supposition seroit véritable, que pourrions-nous en conclure par rapport à la validité du Mariage ?

Nous nous élèverions, à la vérité, contre la surprise des Contractans, contre la prévarication d'un Ministre des Autels :

1700.

nous dirions que la célébration du Mariage est illicite , téméraire , criminelle , mais nous ne pourrions pas aller jusqu'à soutenir qu'elle est nulle , abusive , illégitime.

Vos Arrêts arrêteroient notre zele , & nous apprendroient que depuis long-temps vous ne regardez plus le défaut de publication de Bans entre majeurs , comme un défaut , qui , par lui-même , & dégagé de toute autre circonstance , puisse mériter le nom d'empêchement dirimant.

Et quand même nous serions encore dans le temps qui a suivi immédiatement l'Ordonnance de Blois , & où une Jurisprudence plus sévère regardoit comme nuls tous les Mariages qui n'avoient pas été précédés d'une proclamation de Bans , ne nous souviendrions-nous point ici , qu'il ne s'agit pas de décider cette question suivant nos maximes & nos usages , mais suivant les maximes & les usages des Pays-Bas ; & ne serions-nous pas forcés de vous représenter que le Concile de Trente a été reçu dans ces Provinces , & que ce Concile permet de différer la publication des Bans jusqu'après la célébration des Mariages , loin de considérer le défaut de cette solennité comme une nullité irritante & irréparable ?

Disons presque la même chose du prétendu défaut de Bénédiction nuptiale.

Ici , MESSIEURS , nous pourrions nous engager dans une longue dissertation sur l'antiquité d'une si sainte cérémonie , vous faire voir que dès les premiers siècles de l'Eglise , elle a été en usage , vous rapporter ces célèbres paroles de Tertullien , *Felix connubium quod Ecclesia conciliat , consecrat oblatio, obsignatum Angeli renuntiant*, où, sous le nom d'Ange, il désigne les Prêtres qui consacrent l'engagement des Fideles par le sceau de leur Bénédiction ; vous citer les Conciles d'Afrique , les Décrets des Papes , les Décisions de l'Eglise Gallicane , l'autorité des Capitulaires , & composer de tous ces témoignages une tradition suivie pendant plusieurs siècles , qui n'a été interrompue que par les opinions nouvelles des Scholastiques , qui dans cette matiere , comme dans plusieurs autres , ont souvent prévalu aux grandes regles que l'on puise

dans les sources toujours pures de l'ancienne Discipline.

Enfin, nous ajouterions une autorité encore plus singulière & plus propre à cette Cause, & nous l'emprunterions du Rituel même de Malines imprimé dès l'année 1598. C'est-là que nous vous ferions voir que bien loin qu'il soit vrai, comme on vous l'a dit, que l'on ne connoisse point en Flandres, & dans les Pays-Bas, les termes de *Célébration*, de *Bénédiction*, d'*Administration des Mariages*, & qu'on n'y parle des Curés, que comme de simples témoins du consentement des Parties, il n'y a point de Rituel, au contraire, dont les expressions s'accordent plus parfaitement avec les termes dont les anciens Peres se servent pour exprimer les fonctions des Curés dans les Mariages des Fideles.

Vous trouveriez d'abord dans ce Rituel, ce titre si conforme à nos usages, *Canones administrationis Sacramenti Matrimonii*.

Vous y remarqueriez ensuite un Canon conçu en ces termes: *Benedictio nuptiarum à proprio Parocho fieri debet.*

Vous y liriez ces paroles aussi fortes que les précédentes: *Sacerdos celebraturus Matrimonium, &c.*

Et pour ne s'attacher qu'à ce qui est encore plus précis, vous y observeriez sur-tout d'un côté, cette formule importante que le Rituel met dans la bouche du Curé: *Et ego tanquam Dei Minister, vos in Matrimonium conjungo*; & de l'autre, ces mots qui se trouvent encore dans le même endroit: *Sacerdos hujus Sacramenti Minister.*

Après cela, MESSIEURS, nous vous laisserions à décider avec quelle apparence on a pu vous dire, que tout le devoir du Curé se réduisoit à une simple assistance corporelle dans la célébration des Mariages qui se contractent dans le Diocèse de Malines.

Mais après toutes ces observations que nous nous contentons d'indiquer en passant, nous sommes obligés de reconnoître que le prétendu défaut de Bénédiction nuptiale ne vous paroît pas encore ici un obstacle insurmontable; & cela, par deux raisons.

L'une, que l'Eglise n'a point prononcé entre l'ancienne



1700.

discipline ; d'un côté qui semble attacher à la bénédiction du Prêtre, toute la sainteté du Mariage , & une grande partie des Théologiens Scholastiques , qui ont cru que la seule présence du Curé pouvoit être suffisante ; il semble même , que la Congrégation des Cardinaux , établie pour l'interprétation du dernier Concile , ait plus incliné vers cette dernière opinion ; & quoique son autorité ne pût pas être citée dans une autre Cause , elle est néanmoins de quelque poids dans une Affaire qui doit être jugée par les loix d'un Pays où nous apprenons par les Auteurs qui ont écrit sur ces matieres , que l'on tire souvent un grand avantage de ces sortes de décisions (a).

L'autre raison , encore plus puissante que la première , qui ne nous permet pas de nous arrêter à ce défaut , c'est que nous ne pouvons savoir précisément si la bénédiction exigée par le Rituel a été omise ou donnée en effet. L'usage du Pays n'est point constamment de marquer dans les Registres , que l'on a satisfait à cette cérémonie. On rapporte plusieurs Extraits non suspects , des Registres publics , où l'on ne trouve aucune mention de la Bénédiction nuptiale ; on la donne , mais on n'écrit point qu'on l'a donnée.

Achevons d'expliquer le reste des moyens qui sont de même nature.

Les Témoins , dit-on , n'ont point signé l'Acte de célébration ; mais comme il n'y a point de Loi dans les Pays-Bas , ni civile , ni ecclésiastique , qui les oblige à le signer (b) , c'est à

(a) On pourroit douter si même dans les Pays-Bas , l'autorité de cette Congrégation pourroit balancer les anciens usages de ces Pays , fondés sur les maximes de la France , l'esprit général des modifications sous lesquelles le Concile de Trente y a été reçu , ayant été de les conserver , & ces termes du Rituel de Malines , *tanquam Dei Minister ... vos conjungo* , décident clairement pour la première opinion. L'Auteur de ce Plaidoyer , sans traiter expressément ce point , indique en peu de mots , ce qui doit décider entre ces deux sentimens. L'un est conforme à l'ancienne Discipline , & aux premiers monumens de la Tradition de l'Eglise : l'autre vient de plusieurs Scholastiques. L'un a donc un fondement solide : l'autre n'a été introduit que depuis un certain tems. La regle , *Quod semper ... creditum est* , peut s'appliquer au premier , & non pas au second. L'un paroît approuvé par l'Eglise ; l'autre ne paroît que toléré.

(b) La Déclaration du 9 Avril 1736 , sur les Registres des Baptêmes , Mariages , Sépultures , &c. qui est un des fruits du travail de M. le Chancelier d'Aguesseau sur la Législation , exige , par l'Article VII , la signature des Témoins au nombre de quatre , au moins , aussi bien que celle du Célébrant & des Contractans , dans les Actes de l'usage

l'usage à prononcer sur cette question. Or, l'usage prouvé par les mêmes Extraits des registres, nous apprend que toute la preuve des Mariages consiste dans la foi du Curé, qui se contente de les insérer dans les Registres sans même les signer, & dans l'autorité du Registre qui en est regardé comme un monument authentique.

Le Concile de Trente semble se contenter de cette formalité, *Habeat librum*, &c.

Zypœus marque même, que quand le Mariage ne seroit point du tout inscrit, il ne seroit pas nul, s'il étoit certain qu'il eût été célébré véritablement.

Enfin, le jour & le lieu du Mariage sont incertains.

Le jour paroïssoit d'abord suspect d'une antidade, mais cette suspicion a été dissipée par l'explication que l'on vous a faite de la maniere de tenir les Registres.

Quand même cette explication seroit aussi solide qu'elle est vraisemblable, il faudroit toujours convenir que le Mariage n'a été inscrit sur le Registre que le 20 Novembre, car il y est placé après un acte de fiançailles qui est de ce jour.

Donc, pendant quatre jours, l'état des Contractants étoit incertain, *Pendebat ex dubiâ fide Ministri, imo ab ipsis contrahentibus.*

S'il falloit même ajouter foi aux Nouvelles publiques, nous dirions ici que le Mariage a été célébré dès le 11 Novembre : la Gazette dit que le Duc de Guise a déclaré le 3 Décembre à Bruxelles, le Mariage qu'il avoit contracté le 11 Novembre précédent.

Si le jour de la célébration est incertain, le lieu l'est encore plus ; il n'est marqué ni dans l'Acte inscrit sur le Registre, ni dans le certificat de Charles de Mansfeld ; & ce n'est que par ce qui a été dit dans la plaidoierie de cette Cause, que nous

célébration de Mariage, ou qu'il y soit fait mention de la Déclaration de ceux qui ne scauroient ou ne pourroient signer. Et l'Article IX. défend d'écrire les Actes de célébration sur des feuilles volantes, à peine de déchéance de tous avantages portés par le Contrat de Mariage, même de privation des effets civils.

Tome V.

N

Notitia Juris  
Belgici, Lib.  
5, Cap. 2.  
Idem. Resp.  
Jur. Can. Tit.  
Qui accus. ma-  
trim. poss.

*Et quidquid  
videri potest fi-  
dei testimonio des-  
se, hodie sup-  
pletur per præ-  
sentiam Paro-  
chi.*

1700.

pouvons apprendre que le Mariage fut célébré dans la Chapelle de l'Hôtel de Grimberghes.

L'incertitude du lieu est regardée par tous les Auteurs comme un argument de clandestinité ; & si l'on prétend que ce lieu est une Chapelle domestique , on retombe encore , non-seulement dans une autre suspicion de mystère & d'obscurité , mais dans une contravention manifeste au Rituel de Malines , qui ordonne aux Curés de ne célébrer les Mariages que dans l'Eglise : *Sacerdos celebret Matrimonium in Ecclesia tantum*. On ne rapporte point de permission de l'Archevêque , ainsi le Droit & le Fait sont également certains sur ce point , mais également incapables de rompre le lien du Mariage.

Que nous reste-il donc , après avoir prouvé par une induction exacte de toutes ces prétendues nullités , qu'il n'y en a pas une qui , considérée séparément , puisse entraîner avec soi la ruine du Mariage où elle se trouve ? Que nous reste-t-il encore une fois , si ce n'est de réunir ce que nous avons divisé , & vous dire , que quoique ces moyens , détachés les uns des autres , ne soient peut-être absolument décisifs , il est difficile néanmoins de résister à l'impression qu'ils font , lorsque leur force est réunie , & comme rassemblée en un seul point.

Traçons donc ici , d'un seul coup de pinceau , la description abrégée , & la peinture générale du Mariage que nous examinons.

Un François , & un fils de famille , sort du Royaume , pour un crime qui le jette entre les bras des Etrangers ; il acquiert , dans leur pays , une espece de domicile , qui n'est fondé que sur la mort civile , par laquelle il avoit été retranché en France du nombre des Citoyens. Il trouve , dans Bruxelles , une Veuve d'une naissance distinguée , mais qui n'avoit pour dot qu'une beauté , plus fatale encore à elle-même qu'aux autres. Il l'épouse , oubliant également les engagements qui l'attachoient , & à sa famille & à sa patrie. Nulle publication de bans ne précède son Mariage ; une dispense sans cause , & accordée par un Ministre dont le pouvoir est douteux , est le voile

sous-lequel on cache, & le violement des Loix, & le renversement de la discipline ; des témoins dévoués à la Maison de Berghes, sont les seuls confidens du Mariage d'un Duc de Guise, d'un Général de l'Armée de l'Empereur & de l'Espagne, qui devoit naturellement avoir tout le Camp & toute la Ville de Bruxelles pour témoins. On ignore jusqu'au jour de la célébration. Quatre jours, au moins, se sont écoulés, avant qu'on en ait osé confier la preuve aux Registres publics ; le lieu même où ce mystere s'accomplit, est absolument inconnu ; & si l'on veut bien nous l'apprendre, après cinquante huit années, c'est pour nous découvrir encore une nouvelle infraction des Loix Ecclésiastiques du Diocèse de Malines, qui enjoignent aux Curés de ne célébrer les Mariages que dans le lieu qui représente l'assemblée des Fidèles. Ce Mariage est un secret pendant trois semaines, dans Bruxelles même où il est contracté ; car nous pouvons, au moins sur un fait de cette qualité, donner quelque créance aux Nouvelles publiques. Telles sont, MESSIEURS, toutes les circonstances dans lesquelles on porte ce Mariage aux yeux de la Justice : circonstances nouvelles, singulieres, incroyables, dont le concours semble former une preuve parfaite de clandestinité.

Mais suspendons encore notre Jugement ; ne regardons point toutes ces circonstances comme véritablement décisives, ne leur donnons point d'autre nom que celui de suspicions générales, ou de simples préjugés contre le Mariage dont il s'agit, & venons à la grande & importante Nullité, qui fait le nœud de toute la difficulté de cette premiere Partie de la Cause, nous voulons parler du défaut de la présence du propre Curé ; défaut essentiel dans le Droit ; mais est-il véritable dans le Fait ? C'est l'unique question qui nous reste à examiner ; par rapport au Mariage considéré dans son principe & dans son commencement.

Ne nous arrêtons point ici à prouver ce qui n'a pas été contesté dans cette Cause. Il n'y a point de Loi plus sainte, plus salutaire, plus inviolable, dans tout ce qui regarde la célébration des Mariages, que la nécessité de la présence du

Nij

propre Curé ; Loi qui fait , en même temps , & la sûreté des familles , & le repos des Législateurs. Unique conservatrice de la sagesse du contrat civil , & de la sainteté du Sacrement , elle a mérité d'être reçue avec soumission par les pays qui ont accepté la discipline du Concile de Trente , & d'être enfin imitée avec joie par les Etats qui ne l'ont point reçue ; & nous pouvons justement l'appeller une regle du Droit des Gens , dans la célébration du Mariage des Chrétiens.

Les Conciles de Malines & de Cambray , tenus depuis le Concile de Trente , ne se sont pas contentés d'exécuter cette Loi , ils ont cherché encore à en assurer l'observation par de nouvelles précautions , & soit que l'on examine ces Conciles , soit que l'on considère les Rituels de ces Archévêchés , on reconnoît par-tout , qu'il n'y a aucun point dans la discipline Ecclésiastique pour lequel les Pays-Bas ayent plus de vénération.

C'est donc de l'examen d'une Loi si respectable qu'il s'agit aujourd'hui ; & pour mettre la question dans tout son jour , supposons , ce qui vous a été observé par les deux Parties , que Charles de Mansfeld , qui a célébré le Mariage de M. le Duc de Guise , n'a pu être considéré comme le véritable Ministre de l'Eglise , dans l'esprit du Concile général & des Conciles particuliers , qu'en deux qualités différentes , ou comme Vicaire générale des Armées , délégué par l'Archevêque de Malines , ou comme représentant le Pasteur ordinaire , & délégué par le Curé de Sainte Gudule.

Telle est , en ce point , la différente condition des Parties , qu'il semble suffisant à celle de M<sup>e</sup> Nouet d'établir solidement l'une ou l'autre de ces qualités , au lieu que l'on prétend qu'il seroit inutile aux Parties de M<sup>e</sup> Robert d'avoir effacé l'une , s'ils ne pouvoient parvenir à détruire l'autre :

Mais , sans pousser plus loin les réflexions générales , commençons d'abord par examiner , quel étoit le pouvoir & les fonctions de Charles de Mansfeld , en qualité de Vicaire général des Armées : cherchons ensuite , quel titre & quel caractère la permission du Curé de Sainte Gudule a pu lui im-

primer ; & quelque importantes que soient ces deux questions , tâchons néanmoins de les renfermer dans des bornes étroites.

Remarquons d'abord , que toutes les difficultés qui ont été formées , touchant le pouvoir du Vicaire général des Armées , se réduisent à deux points principaux :

Le premier , consiste à sçavoir , si son autorité s'étendoit même sur la célébration des Mariages :

Le second , si M. de Guise pouvoit y être soumis , soit par rapport à la dignité de sa personne , soit par rapport à la qualité du lieu dans lequel le Mariage a été célébré.

Sur le premier point , après avoir supposé avec tous les Docteurs , que tout privilège , toute délégation , toute exception du Droit commun , est odieuse , & que par conséquent elle ne doit pas être facilement étendue , nous croyons , MESSIEURS , que l'on peut , ou considérer le Bref de la délégation Apostolique en lui-même , ou l'envisager dans l'usage qui l'a interprété.

Si nous l'examinons d'abord en lui-même , son esprit & ses dispositions , l'opinion des plus graves Auteurs , & même les sentiments des Docteurs les plus relâchés , semblent réclamer également contre l'exercice de ce pouvoir que les Vicaires généraux se sont attribué , dans la suite , de célébrer les Mariages.

Sans nous étendre sur les preuves de cette vérité , qui n'est pas absolument essentielle à la décision de cette Cause , contentons-nous de faire quelques observations générales.

1°. Sur l'esprit du Bref , qui donne à l'Archevêque de Malines une Jurisdiction extraordinaire sur les Armées du Roi d'Espagne dans les Pays-Bas.

Quel est le motif de cette délégation ? Nous ferons obligés de le répéter plus d'une fois.

Il arrive plusieurs choses dans les Armées , dit le Pape , qui demandent le secours & la vigilance d'une personne constituée en dignité Ecclésiastique , parce qu'il n'est pas facile de recourir , ou aux Ordinaires , ou au Saint-Siege.

*Cum Militantibus multis saepe pertingant , in quibus pro salu-*

*bri directione, & animarum salute eorum qui in castris degunt & versantur, proque cognoscendis & decidendis inter eos causis & controversiis ad forum ecclesiasticum pertinentibus. Operâ & industriâ unius personæ in dignitate ecclesiasticâ constitutæ opus est, propterea quod non facile ad locorum Ordinarios, aut ad nos, & Sedem Apostolicam recursus haberi potest.*

C'est ainsi que le Pape explique les motifs de la délégation. Pesons-en tous les termes, & voyons si l'administration du Mariage y est comprise.

*Cum Militantibus multa sæpe pertingant, &c.* Il n'y a personne qui ne conçoive d'abord par ces termes, une idée d'accidens, d'occasions subites, d'événements fortuits. Mettra-t-on le Mariage dans le nombre de ces sortes de rencontres inopinées?

Le Pape ajoute, que dans ces cas imprévus qui se trouvent dans les Armées, on ne peut recourir facilement aux Ordinaires, encore moins au Saint-Siege.

Dira-t-on encore que cela convienne au Mariage? Est-il donc si difficile, ou d'obtenir une permission de l'Evêque pour célébrer le Mariage dans le Camp, ou de différer son accomplissement jusqu'après la campagne? Est-ce là un de ces cas, où la difficulté de s'adresser à la Jurisdiction ordinaire puisse être un fondement solide de la Jurisdiction déléguée?

20. Si l'esprit du Bref pouvoit être douteux, ses dispositions acheveroient de l'éclaircir & de le fixer absolument.

Qu'on entre dans le détail des clauses qu'il contient, qu'on parcoure les différentes especes de pouvoir qu'il donne au Vicaire délégué, il n'y en a pas une seule qui ne convienne uniquement au motif général exprimé dans le commencement de ce titre, & qui ne se renferme dans le cas de nécessité.

Exercer sommairement, & sans aucune forme de justice ordinaire, une Jurisdiction Ecclésiastique sur les Prêtres Séculiers ou Réguliers, & sur les Laïcs, dans les cas de Droit;

Entendre les confessions de toute l'Armée; absoudre, sous certaines conditions, de tous les Cas réservés aux Evêques & au Saint Siege:

Permettre aux Officiers principaux de l'Armée d'avoir un Autel portatif :

Réconcilier les Eglises, les Chapelles, les Cimetieres profanées, dans les lieux où l'Armée se trouvera.

Voilà, MESSIEURS, l'énumération de tous les Cas qui sont renfermés dans la disposition de la Bulle.

Vous voyez par ce seul dénombrement, que comme nous l'avons déjà dit, il n'y en a aucun qui ne suppose, d'un côté, une nécessité pressante, & de l'autre, une impossibilité morale d'obtenir le secours de la Jurisdiction ordinaire.

30. Il est vrai que l'on observe dans ce Bref quelques clauses générales, dont nous osons dire que l'on a abusé, contre l'intention du Pape, pour étendre le pouvoir du Vicaire général ; & c'est ici où nous aurons besoin de l'autorité de quelques Docteurs, pour achever de terminer le véritable sens de la Bulle.

Deux seules clauses peuvent faire le sujet de la difficulté.

L'une, est celle qui donne au Commissaire Apostolique, *omnem & quancumque Jurisdictionem Ecclesiasticam, in eos qui ibi pro Sacramentis Ecclesiasticis militibus ministrandis pro tempore erunt . . . perinde ac si quoad Clericos Sæculares eorum verus Præsul & Pastor, quoad Regulares verò illorum Superior Generales esset.*

L'autre clause, est celle qui, après avoir expliqué toutes les fonctions du Vicaire des Armées, ajoute en général le droit de faire & d'exécuter tout ce qui semblera nécessaire & convenable dans les cas ci-dessus exprimés . . . *Cæteraque faciendi & exequendi in præmissis necessaria, & quomodolibet opportuna.*

Retranchons d'abord cette clause, qui est manifestement restreinte par les termes mêmes dans lesquels elle est conçue, aux dispositions nommément exprimées dans le Bref : *Cætera faciendi in præmissis necessaria, &c.*

Il ne reste donc plus que la première clause, qui puisse mériter quelque attention ; mais plus nous l'examinons, plus nous sommes surpris de voir que, sur un fondement aussi foible



1700.

on ait élevé un pouvoir aussi important que celui de célébrer les Mariages.

*Première observation sur les termes de cette clause.* Elle n'accorde pas même directement, le pouvoir d'administrer les Sacrements. Elle donne seulement toute sorte d'autorité, toute sorte de Jurisdiction, à l'Evêque Militaire, sur les Prêtres qui seront établis dans l'Armée pour administrer les Sacrements aux Soldats. Ce n'est donc qu'en passant, ce n'est que par une simple énonciation, que le Bref parle en général des Sacrements; & comment pourroit-on conclure de cette énonciation, que le pouvoir d'administrer toutes sortes de Sacrements, & même le Mariage, est accordé au Vicaire de l'armée, puisqu'il n'y est fait mention des Sacrements que pour marquer ce fait, & non pour attribuer aucun droit? *In eos qui ibi pro Sacramentis Ecclesiasticis Militibus ministrandis erunt.*

*Seconde Observation.* Quand même le pouvoir d'administrer les Sacrements seroit nommément, expressément, directement accordé par cette clause, pourroit-on soutenir que la célébration des Mariages y seroit renfermée?

ICI, MESSIEURS, & les maximes générales, & la qualité particulière du Bref, s'élèvent également contre cette prétention.

Dans la thèse général, c'est un principe établi par Pontius, par Zypœus, & par la plus saine partie des Canonistes, que le pouvoir d'administrer les Mariages, est si délicat, si important, si dangereux, qu'il doit être nommément compris dans la permission d'administrer les Sacrements, ou du moins qu'il faut que cette permission contienne ces mots essentiels: *Omnia & quaecumque Sacramenta.*

Les Docteurs les plus relâchés soutiennent ce sentiment, comme les plus sévères; & celui même que vous n'avez jamais souffert que l'on citât en cette Audience, & qui mériteroit de ne l'être en aucun endroit, Sanchez, dont nous prononçons le nom avec peine dans la place que nous avons l'honneur de remplir, n'a pu s'empêcher en cette occasion, d'être

dans le parti de la règle, & de s'attacher à la seule opinion qui puisse paroître légitime.

Comment donc peut-il se faire qu'on vous l'ait cité comme favorable à l'extenſion que l'on a donnée à la Bulle ? Le voici, MESSIEURS, & il eſt facile de concilier cette contrariété par une ſeule diſtinction.

Dans quels cas les Docteurs, & entr'autres celui dont nous ſommes forcés d'examiner l'autorité, ont-ils décidé qu'un pouvoir général comprenoit même l'adminiſtration des Mariages ? C'eſt lorsque ce pouvoir eſt donné pour exercer tout ce qui appartient à la cure des âmes : *Cùm datur licentia alicui, ut exerceat pertinentia ad animarum curam.*

Alors la généralité des ces termes comprend, ſans difficulté, la célébration du Mariage, qui fait une partie eſſentielle du ſoin des âmes & de la ſollicitude paſtorale.

Mais lorsqu'au contraire, on s'eſt contenté de permettre l'adminiſtration des Sacremens, alors on diſtingue, comme on vous l'a dit, entre les Sacremens que les Théologiens appellent Sacremens de néceſſité, & ceux auxquels ils donnent le nom de Sacremens de volonté.

Les premiers ſont cenſés compris dans les conceptions générales : les autres méritent une expreſſion ſpéciale, & une mention particulière.

Si ces maximes étoient véritables avant le Concile de Trente, *quânto magis*, depuis ce Concile, qui a rendu la permiſſion expreſſe de l'Ordinaire ou du Curé, abſolument néceſſaire dans la célébration des Mariages.

Sanchez lui-même, qui doit avoir encore plus de poids qu'un autre Docteur, lorsqu'il parle de la régularité de la diſcipline, Sanchez nous rapporte un exemple, qui eſt celui de tous les exemples qui a le plus de rapport avec la délégation Apoſtolique que nous examinons.

Il parle deux fois des Bulles générales accordées pour les Croiſades, & deux fois il ſoutient, que quoique ces Bulles contiennent une faculté générale d'adminiſtrer les Sacremens, elles ne doivent jamais être appliquées à la célébration des

Tome V.

O

1700.

Mariages : *Quia videtur ea licentia intelligenda de Sacramentis Confectionis & Eucharistiæ, quæ sunt maximæ necessitatis.*

L'esprit général de l'Eglise s'accorde donc parfaitement avec l'esprit & l'intention particulière du Souverain Pontife, qui a accordé le Bref que nous examinons ; & l'un & l'autre concourent également à restreindre, à limiter ces sortes de concessions ou de délégations générales, aux seuls Sacramens de nécessité ; & s'il falloit encore ajouter de nouvelles raisons, nous releverions ici la différence essentielle qui se trouve entre le Bref de 1626, & celui qu'on a fait renouveler en 1670.

On a inséré dans le dernier ces termes essentiels, qui ne se trouvent point dans le premier.

Mais quelque solides que soient toutes ces raisons, lorsque nous envisageons le Bref en lui-même, avouons qu'elles changent de face, lorsque nous les comparons avec l'usage qui l'a suivi.

Or, quel a été cet usage ? C'est, MESSIEURS, ce que nous apprenons par la bouche d'un témoin irréprochable. Nous entendons parler de Zypœus, Official d'Anvers, dont on a eu raison de citer les Ecrits avec éloge, témoin non suspect, encore une fois, puisqu'étant occupé des regles du Droit commun, & plein des grands principes par lesquels on doit fixer les bornes de la Jurisdiction ordinaire & de la Jurisdiction déléguée, il a lui-même soutenu, dans le Livre premier de ses Consultations canoniques, que l'esprit, que les termes du Bref, que les maximes générales & particulières résistoient également au pouvoir que les Vicaires Militaires s'étoient attribué de célébrer les Mariages des Soldats.

Cependant ce même Auteur atteste la certitude de l'usage, non-seulement dans le même endroit où il en attaque le fondement, mais encore dans le quatrième Livre de ses Consultations, *Consult. 14*, qui commence par ces termes :

*Matrimonium ut contrahi debet coram proprio cujusque Parocho ex Concilio Tridentino ; ita Miles coram proprio etiam Parocho contrahere hîc intelligitur, dum contrahit coram cohortis*

*sua facellio à Vicario Generali Exercitus Belgican ex delegatione Apostolica deputato.*

1700.

Il assure encore cette vérité dans la Consult 23.

Il prétend même, comme on vous l'a dit, que cet usage est prouvé par les Concordats passés entre les Ordinaires & l'Archevêque de Malines, pour l'exécution du Bref; mais, sans examiner si ces Concordats, qui ne parlent point de la célébration des Mariages, ont donné néanmoins la naissance à l'établissement de cette coutume, il est certain, au moins, qu'elle avoit passé en force de Loi du tems de Zypœus; & ce qui est encore plus important à observer, c'est que son Livre des Consultations canoniques a été imprimé la première fois en l'année 1638, c'est-à-dire, environ dans le tems de la célébration du Mariage de M. le Duc de Guise.

Il est inutile, après cela, d'examiner si cet usage étoit légitime.

Trois propositions également certaines.

L'une, que, quoiqu'il soit opposé à l'esprit de la Bulle, il n'est pas néanmoins absolument contraire à ses termes:

L'autre, que l'usage a donc pu l'étendre, sans que l'on puisse dire, *Titulus perpetuò clamat*, &c.

La troisième, que cet usage a été observé sous les yeux des Ordinaires, uniquement intéressés à s'y opposer; ils l'ont souffert, ils l'ont approuvé par leur silence. Zypœus a donc raison de conclure, que cette espece de ratification ou de ratihabition générale qui comprend & le présent & le passé, peut s'étendre aussi sur l'avenir, & assurer les mariages contractés sur la foi de cet usage, contre toute sorte d'événemens: *Ratihabito de præsentis & præterito sanat in omnem eventum castrensium Matrimonia.*

Ainsi, si nous ne pouvons point dire, en cette occasion; *Optima legum interpretis consuetudo*, disons au moins, *Error communis facit jus*; car il s'agit ici, de *Jurisdictione non de Ordine.*

Exemple du Curé intrus, qui est, *in quasi possessione beneficii.*

O ij

1790,

Mais ce pouvoir , que l'usage a étendu par rapport à la matiere , doit-il aussi être étendu par rapport aux personnes ? C'est la seconde difficulté que nous avons à examiner sur la Jurisdiction du Vicaire général de l'Armée.

Et comme cette difficulté peut devenir un principe de décision dans cette Cause , souffrez , MESSIEURS , que nous supposions ici quelques faits historiques qui peuvent donner un grand jour à toutes les observations que nous ferons dans la suite sur une question si importante.

L'établissement ou la délégation d'un Vicaire Apostolique dans les Armées du Roi d'Espagne , est plus ancienne que ce siècle.

Dès l'année 1594 , le Pape adressa un Bref à l'Archevêque de Cambray , par lequel il le choissoit pour exercer cette fonction.

Ce même pouvoir fut accordé à l'Archevêque de Malines en l'année 1597 ; & , depuis ce tems-là , cet Archevêque a toujours été en possession d'être appelé par le Saint Siege , à l'exercice de ce ministère.

La Treve que les Provinces Unies firent en 1609 avec le Roi d'Espagne , fit apparemment cesser la Jurisdiction du Vicaire délégué , elle fut du moins suspendue comme la guerre ; mais la guerre ayant recommencé en 1621 , il y a lieu de croire que le pouvoir du Commissaire Apostolique commença à revivre avec elle. Mais sans examiner les conjectures , qui semblent établir la vérité de ce fait , attachons-nous à ce qui est absolument certain ; & disons seulement , que le Pape Urbain VIII renouvela le pouvoir & l'autorité de la délégation en l'année 1626 , par le Bref qui est devenu si célèbre dans cette Cause ; que ce Bref n'a fini qu'avec la guerre , c'est à-dire , qu'il a duré jusqu'à la paix des Pyrénées ; & qu'enfin , dans les deux dernières guerres qui ont agité si long-tems la France & l'Espagne , il paroît que la même délégation a encore été accordée , par le Saint Siege , à l'Archevêque de Malines.

Telle a été , MESSIEURS , l'origine , le progrès & les suites

de ce pouvoir extraordinaire qui paroît si contraire à nos mœurs , mais qui a été désiré plusieurs fois , & toujours reçu par les Pays-Bas avec approbation.

Il n'y a eu que les Evêques qui aient supporté avec impatience cette puissance nouvelle , qui les dépouilloit d'une partie de leur Jurisdiction.

Leurs plaintes suivirent de près l'établissement du Vicaire général , mais elles furent bientôt apaisées par les Concordats dont on vous a parlé : Concordats passés en l'année 1595 , renouvelés en 1624 & en 1628 , qui semblent avoir établi la paix & l'union entre l'Archevêque de Malines & les autres Evêques des Pays Bas.

Outre cette premiere espece de Loi , qui a interprété le Bref du Pape , nous trouvons encore une Ordonnance de l'Archevêque de Malines , qui peut y avoir quelque rapport.

C'est celle dont la Partie de M<sup>e</sup> Nouet prétend tirer de si grands avantages. Ordonnance de l'année 1638 , qui fait défenses aux Curés de marier les Soldats , sans la permission ou le consentement par écrit du Vicaire général de l'Armée , ou du Chapelain de leur Régiment.

Voilà , MESSIEURS , quels sont tous les Actes authentiques par lesquels on peut juger du pouvoir & de l'autorité que la qualité de Commissaire Apostolique donnoit à Charles de Mansfeld sur la personne de M. le Duc de Guise.

Après vous avoir donné une premiere idée de ces Actes , cherchons à en pénétrer le véritable esprit ; & pour y parvenir , envisageons d'abord le Bref en lui-même , & voyons si l'on peut présumer qu'il s'applique à la personne de M. le Duc de Guise , demeurant actuellement dans la Ville de Bruxelles. Considérons ensuite ce même Bref , par rapport aux Loix qui l'ont suivi , c'est-à-dire , aux Concordats des Evêques , & aux Ordonnances de l'Archevêque de Malines. Enfin , examinons les preuves de cet usage qu'on allégué , & par lequel on prétend que ce Bref a été interprété en faveur de la Partie de M<sup>e</sup> Nouet ; c'est par cette voie que nous espérons de parvenir à la connoissance certaine de la vérité.

1700.

*Le Bref en lui-même.**Réflexion générale.*

C'est déjà donner une grande extension à un privilège de la qualité de celui dont il s'agit, que de l'appliquer à la célébration des Mariages, qui certainement n'est comprise, ni dans ses termes, ni dans son esprit.

Mais c'est étendre l'extension même, que de vouloir qu'un privilège, qui n'est accordé que pour exercer une Jurisdiction sur le Camp & sur l'Armée, puisse avoir lieu dans les Villes, & sur une personne de la naissance & du rang de M. le Duc de Guise.

Rien donc qui soit moins favorable que l'interprétation étendue que l'on donne au Bref du Pape.

Mais est-elle juste en soi, quoique peu favorable ? c'est ce qu'il faut examiner plus en détail.

Le préambule, le dispositif, tout conspire à exclure cette explication.

*Le préambule.*

Quels termes plus forts & plus décisifs, que ceux qu'on vous a lus tant de fois ? 1°. *Pro salubri directione, & animarum salute eorum qui in Castris degunt & versantur.*

C'est donc avec raison, que Charles de Mansfeld dit lui-même dans les Traités dont nous allons vous parler incontinent, que le lieu qui sert de théâtre à la guerre est, à proprement parler, le territoire, si l'on veut, le diocèse de l'Evêque Militaire, auquel on donne le nom de Vicaire général des Armées.

Pour quelles personnes sa Jurisdiction a-t-elle été établie ? Pour ceux qui vivent, qui habitent continuellement dans le Camp, *Qui in Castris degunt & versantur.*

On ne sauroit trop remarquer la force de ces termes, qui marquent une espèce de domicile du Soldat dans l'Armée ; *degere* emporte avec soi l'idée d'une habitation constante & presque perpétuelle.

Or, qui pourra appliquer ces mots à M. le Duc de Guise ? Etoit-il dans l'Armée, lorsqu'il a contracté le mariage dont il

s'agit ? Etoit-il même tellement attaché à cette Armée , que l'on pût dire , qu'il n'avoit point d'autre demeure ? Qui ne voit combien cette interprétation est forcée , &c.

2°. Le préambule ajoute le motif de la disposition.

*Propterea quòd non facile ad locorum Ordinarios recursus haberi potest.*

Qui dira que M. le Duc de Guise dans Bruxelles , c'est-à-dire , dans la Capitale des Pays-Bas , au milieu de la Cour de l'Archiduc , ne pouvoit pas trouver de Pasteur ordinaire auquel il fût facile de s'adresser ?

Et que deviendra la Jurisdiction du Vicaire général , si son principal fondement est détruit ; & si la seule cause , le seul motif d'un privilège si extraordinaire est anéantie , comment le privilège pourra-il subsister ?

*Le dispositif.*

Il semble que la clarté croisse , que les ténèbres se dissipent , & que la vérité éclate dans toute sa pureté , à mesure que l'on avance dans la lecture du but.

Sur qui le Pape donne-t-il toute Jurisdiction au Vicaire Apostolique ? directement sur les Clercs , indirectement sur les Laïcs ; mais avec cette restriction importante , *Qui tamen in propria Diœcesi non sunt sub quâ illorum Ordinarii Jurisdictionem suam ordinariam in eos exercere possunt.*

Toutes les réflexions que l'on pourroit faire sur ces paroles , ne serviroient qu'à les obscurcir. Nous osons dire , que quand le Bref auroit été dressé par rapport à la décision de cette Cause , on n'auroit pu y mettre une disposition plus claire , plus précise , pour exclure le cas dont il s'agit , du nombre de ceux qui sont soumis à la Jurisdiction extraordinaire du Délégué.

Supposons , en effet , qu'on eût voulu marquer dans ce Bref , qu'un Général d'armée , & tous les autres Officiers , ne pourroient se marier devant le Vicaire Militaire , dans les Villes , & dans les autres lieux où la Jurisdiction ordinaire peut exercer librement toutes ses fonctions. Que devoit-on , ou plutôt que pouvoit-on faire , si ce n'est de décider en général , que l'autorité du Délégué ne s'étendrait point sur la personne de



1700.

ceux qui feroient dans le diocèse, en état de s'adresser à leur Pasteur naturel?

Voilà ce que l'on devoit faire pour prévenir le cas dont il s'agit, & voilà en même-tems ce que l'on a fait : ce cas est arrivé ; qui osera dire , qu'il n'est pas dans l'exception de la Loi ?

Si le Bref étoit le seul titre par lequel on pût décider la Question que nous examinons , pourroit-elle paroître douteuse & problématique ; quoi de plus simple & de plus facile à décider ? Et ne devoit on pas raisonner en cette matiere ?

Il s'agit de favoir , si un Vicaire général des armées du Roi d'Espagne a pu être considéré comme le propre Curé & le Pasteur légitime de M. le Duc de Guise.

Voyons d'abord quel est son titre ; mais nous trouvons, en le lisant , qu'il n'est établi que pour le secours de ceux qui demeurent dans le Camp , c'est-à-dire ; qu'il est institué pour l'armée , & non pour les Villes. Cette expression inspire d'abord quelque défiance du droit du Vicaire général. Nous allons plus loin , & nous voyons que cette Jurisdiction extraordinaire ne lui est accordée , que parce qu'il est souvent très-difficile dans les armées d'avoir recours aux Ordinaires ; alors les doutes augmentent , & l'on a de la peine à concevoir comment on pourra persuader aux hommes qu'un Duc de Guise ne pouvoit avoir recours aux Supérieurs ordinaires dans la Ville de Bruxelles. Enfin , nous lisons un peu plus bas que ceux qui sont dans le lieu de leur demeure , où ils peuvent facilement jouir du secours de la Jurisdiction ordinaire , ne sauroient plus s'adresser au Vicaire général ; c'est en ce moment , que la difficulté semble devenir insurmontable , & que l'on est prêt à conclure , que pour confondre le Ministre du Mariage dont il s'agit , il il suffit de lui opposer son propre titre , & que rien ne détruit davantage sa prétendue Jurisdiction , que le Bref même , sur le fondement duquel il ose l'élever.

Ajoutons à tout cela que l'esprit , que les termes , que l'effet de la délégation Apostolique , s'appliquent beaucoup plus naturellement

naturellement aux simples soldats , qu'aux Officiers , & surtout à un Général d'armée. Que si les Evêques ont souffert , que contre la première intention du Pape , les Vicaires Militaires se soient attribué indirectement le pouvoir de célébrer des Mariages , ils n'ont eu cette tolérance , que parce qu'ils ont cru que les Vicaires , que les Chapelains de l'armée connoissoient souvent mieux l'état & la condition des simples Soldats , que les Curés auxquels ils pourroient s'adresser ; mais que cette raison ne peut jamais convenir à une personne du rang & de l'élevation de M. le Duc de Guise , Chef des armées de l'Empereur & du Roi d'Espagne.

Ce seul nom , cette seule qualité , réclament perpétuellement contre l'entreprise du Vicaire général. Il n'en faudroit presque pas davantage , pour montrer combien il a abusé du pouvoir que le Pape & l'Archevêque de Malines ne lui avoient pas confié pour l'exercer si indignement.

Mais , c'est trop s'arrêter au Bref même. Voyons si les Concordats & les autres Loix qui l'ont suivi , ont dérogé à sa disposition.

Ici , MESSIEURS , nous avouons que nous avons été surpris d'entendre citer des Concordats comme favorables à la Cause de la Dame Comtesse de Bossu : nous les avons jusques-là regardés comme un des plus forts arguments que l'on pût lui opposer ; & quelque tour ingénieux qu'on ait voulu leur donner , nous ne pouvons nous empêcher de les considérer encore comme des titres aussi forts que le Bref même , pour condamner le mauvais usage que Charles de Mansfeld a fait de son autorité.

Trois articles importants dans ces Concordats.

Nous ne parlons point du premier , par lequel il est dit , que le Gouverneur des Pays-Bas n'est point soumis à la Jurisdiction du Vicaire général , si ce n'est pendant qu'il est actuellement dans l'armée.

Attachons-nous à trois autres , qui peuvent avoir une relation plus immédiate à la matière que nous traitons.

*Tome V.*

P.

## PREMIER ARTICLE.

*Similiter omnes nobiles & alii inferiores qui, cessante exercitu, habent suos ordinarios in his parti'us, quando subsistunt iis in locis ubi est fixum eorum domicilium, censentur subditi eorumdem locorum Ordinariis, etiamsi alioqui habeant officia & stipendia ratione dicti exercitûs.*

## SECOND ARTICLE.

*Qui verò non habent in his partibus suos ordinarios, & castra sequuntur, habentque officia & stipendia regia ratione ejusdem exercitûs, ii censentur, quamdiù exercitus consistit, subditi Delegato Apostolico.*

## TROISIEME ARTICLE.

*Personæ autem castra sectantes, & ad exercitum spectantes, si de exercitu sese ad tempus negotiorum causâ ad urbes, & alia loca extra exercitum recipiant, manent in omnibus subditi Delegato Apostolico.*

Par le premier de ces articles, les Nobles qui ont un domicile fixe dans les Pays-Bas, & qui se retirent dans les lieux où ils ont leur domicile ordinaire, rentrent aussi-tôt sous le joug & l'autorité de leur supérieur naturel.

Par le second, ceux qui n'ont point de domicile ordinaire dans les Pays-Bas, sont soumis au Vicaire général tant que l'armée est assemblée; ce que Charles de Mansfeld, dans la Paraphrase qu'il a laissée sur cet article, étend avec raison, aux corps de troupes qui sont en quartier d'hyver. Les Officiers étant obligés d'y être avec leurs Soldats, demeurent aussi soumis au Subdélégué du St. Siège.

Enfin, par le troisieme, tous ceux en général, qui suivent l'armée, & qui la quittent pour un temps, pendant que leur

devoir les y fait réputer présents , demeurent aussi assujettis à l'autorité du Vicaire Apostolique.

Tel est le précis de ces trois articles.

Nous croyons pouvoir dire , qu'il n'y en a pas un qui ne contienne une décision contre l'usurpation que Charles de Mansfeld a faite en mariant M. le Duc de Guise , en qualité de Vicaire Militaire.

Argument tiré du premier article.

Tous les Nobles qui reviennent dans le lieu de leur demeure ordinaire , sont affranchis de la Jurisdiction du Délégué , & soumis à la Jurisdiction de leurs Evêques.

En faut-il davantage , pour décider la question du pouvoir de Charles de Mansfeld ?

Dira-t-on que M. de Guise n'avoit point de domicile , ou dira-t-on , qu'il ne l'avoit pas à Bruxelles ?

Dire que M. de Guise n'avoit point de Domicile , *absurdum*, ce seroit faire un vagabond du Général des armées de l'Empereur & du Roi d'Espagne.

Dire que son domicile n'étoit pas à Bruxelles , *absurdus*, tous ceux qui servent le Roi d'Espagne en Flandre ; ne peuvent être censés avoir leur domicile ailleurs que dans la Capitale des Pays-Bas ; exemple de Paris , réputé domicile de tous les grands Seigneurs qui n'en ont point d'autre de fait.

Or , si le domicile de M. de Guise étoit à Bruxelles , le premier article des Concordats , exclut toute Jurisdiction du Subdélégué Apostolique. Donc , &c.

Cet argument est d'autant plus fort , que suivant l'aveu même de Charles de Mansfeld , dans un Traité dont nous parlerons incontinent avec plus d'étendue , il ne s'agit point dans cette question d'examiner scrupuleusement la qualité du domicile ; on regarde plutôt la demeure , l'habitation actuelle , & pour nous servir de ses termes mêmes , *quasi domicilium*.

Après avoir marqué que le Gouverneur des Pays-Bas est soumis , non au Vicaire Militaire , mais à l'Evêque de son

domicile ou de son habitation ; il ajoute ces paroles remarquables : *Eâdem ratione alii qui domicilium vel quasi domicilium habent, quando in illis subsistunt.*

Or peut-on dire que M. le Duc de Guise n'avoit pas au moins un *quasi domicile* dans la Ville de Bruxelles ?

*Argument tiré du second article.*

Quand même on voudroit soutenir que M. le Duc de Guise n'avoit aucune espece de domicile dans les Pays-Bas ; quelle seroit la Loi qu'il faudroit suivre ? ce seroit celle de l'art. 2.

Qui décide expressément que les Officiers qui n'ont point de Domicile dans les Pays-Bas sont soumis au Délégué Apostolique, *quamdiù exercitus consistit*. Donc, quand l'armée n'est plus assemblée, quand le devoir des Officiers leur permet de la quitter, ils cessent de reconnoître l'autorité du Vicaire des armées.

C'est ainsi que Zypœus explique cet article, dans ses réponses du Droit canonique, au tit. *de off. jud. delegati*.

Et c'est ici, MESSIEURS, que pour mieux comprendre son raisonnement, il faut joindre l'article trois au second que nous examinons.

L'art. 3. décide en général, que toutes personnes attachées au camp & à l'armée, demeurent sujettes à la Jurisdiction du Délégué, quoiqu'elles soient pour un temps dans une Ville, ou dans un autre lieu éloigné de leur station Militaire.

Pourquoi, dit Zypœus, l'art. 2. décide-t-il que ceux qui n'ont point de domicile ordinaire dans les Pays-Bas, sont seulement soumis au Délégué Apostolique, tant que l'armée est en campagne, *quamdiù exercitus consistit* ? & pourquoi au contraire, l'article suivant semble-il décider le contraire, en disant que ceux qui sont attachés au camp, demeurent toujours assujettis à ce même Subdélégué, quoiqu'ils soient absents de l'armée ?

C'est dit cet Auteur, que l'art. 2. a lieu pour les étrangers qui ont dans les Pays-Bas une demeure comparée en cette manière à un véritable domicile ; c'est dans cette demeure qu'ils ont accoutumé de laisser leur femme, leur maison, leur

équipage, lorsqu'ils partent pour la campagne. C'est-là qu'ils reviennent, lorsque le temps de l'expédition est fini.

Mais l'art. 3, continue cet Auteur, a rapport à ceux qui sont tellement attachés à l'armée, qu'ils n'ont nulle autre espèce de demeure & d'habitation véritable : *Personæ castra sedantes, & ad exercitum spectantes.*

Les paroles de cet Auteur sont trop importantes pour n'être pas rapportées : *Si uxorem, familiam, impedimenta, ibi relinquunt dum ipsi in expeditionem proficiscuntur, illâ finitâ eodem reversuri proxima domicilio est hujusmodi commoratio quasi incolatus, eoque dictus art. secundus non simpliciter videtur tales relinquere Delegato, sed quamdiù, inquit, exercitus consistit, eos autem qui sine hujusmodi laribus, extra exercitum ex causâ temporali diveriunt, simpliciter art. 3.*

*Talis igitur distinctionis summa.* Ou les Officiers ont une espèce de domicile, où ils ont accoutumé de revenir tous les ans, ou ils n'en ont point ; dans le premier cas, ils ne sont soumis au Délégué que *quandiu exercitus consistit* ; dans le second cas, ils demeurent toujours assujettis à son autorité.

La raison de cette distinction est une dernière preuve de sa vérité.

Nous avons vu plusieurs fois des Seigneurs étrangers venir se dévouer au service du Roi pendant la guerre. Ces Officiers n'avoient point de domicile en France, mais cependant ils revenoient presque tous les hyvers à Paris, où ils avoient leur maison & une partie de leur équipage. Si la sévérité de notre discipline avoit pu recevoir l'établissement des Vicaires militaires, y a-t-il quelqu'un qui osât dire, que de tels Officiers auroient été assujettis dans Paris à l'autorité du Délégué Apostolique, & qu'il auroit eu un caractère suffisant pour les marier légitimement ?

Concluons donc que les Concordats se joignent au Bref qu'ils expliquent pour anéantir la Jurisdiction que Charles de Mansfeld a voulu usurper dans la Ville de Bruxelles.

Achevons d'expliquer en un mot la seconde Loi, qui a

quelque rapport avec le Bref ; nous voulons parler de l'Ordonnance de l'Archevêque de Malines.

Cette ordonnance, dont on a relevé ici l'autorité, ne contient rien qui puisse donner la moindre couleur à l'entreprise de Charles de Mansfeld. C'est une simple précaution que l'Archevêque de Malines est obligé de prendre, pour empêcher les profanations fréquentes des Mariages contractés par des Soldats, qui dissimuloient aux Curés leur premier engagement. Il ordonne que les Curés ne pourront les marier qu'en vertu d'une permission du Vicaire général de l'armée, ou d'un consentement par écrit du Chapelain, qui attestera qu'il croit que le Soldat est libre & en état de s'engager.

Et delà, on conclut, que le Vicaire des armées a eu le droit de célébrer dans la Ville de Bruxelles le Mariage de M. le Duc de Guise.

Quelle conséquence fut jamais plus éloignée ? &c.

Toutes les Loix Ecclésiastiques s'élèvent donc également contre l'extention que l'on a voulu donner au pouvoir de Charles de Mansfeld.

Mais, au moins, l'usage sera-t-il pour lui ; c'est le dernier point qu'il faut achever de discuter.

Deux sortes de preuves de l'usage.

Les unes, sont des actes en grand nombre, par lesquels il paroît que le Vicaire général de l'armée a donné des dispenses de bans, célébré des Mariages, prononcé des Jugements sur leur validité.

Mais,

1°. Actes tous postérieurs à l'année 1671, & au nouveau Bref que Clement X accorda, en cette année, à l'Archevêque de Malines, incapables, par conséquent, de prouver l'usage qui s'observoit en 1641.

2°. Actes qui ne prouvent rien, quand même ils seroient tous du temps fatal dans lequel le Mariage a été contracté.

Tous ces actes nous apprennent, à la vérité, que le Vicaire général a assisté à la célébration de plusieurs Mariages, qu'il a accordé des dispenses, qu'il a rendu plusieurs Jugements sur

différentes Causes de Mariage qui ont été portées devant lui. Mais on ne voit point si ces Mariages ont été célébrés dans l'armée ou dans les Villes, s'ils ont été contractés par des personnes qui eussent un domicile ou une habitation certaine, ou par des Soldats qui n'eussent point d'autre habitation que leurs tentes ou leurs garnisons. Enfin, si les Curés ont donné une permission au Vicaire général, ou s'ils ne lui en ont point donné.

Tant qu'on ignorera ces circonstances, qu'il est absolument impossible de sçavoir, ce sera en vain que l'on multipliera les actes de possession de la part du Vicaire général. Il a pu célébrer des Mariages, l'usage le lui a permis. Ce n'est pas la question sur laquelle vous avez à prononcer. Il s'agit de décider sur quelles personnes, & dans quels lieux, il a pu exercer cette autorité. Or c'est ce que ces actes ne ne sçauroient jamais nous apprendre.

Faisons presque la même réflexion sur l'autre espèce de preuve qu'on allègue de l'usage, preuve infiniment plus faible encore que la première.

Elle n'est composée que de certificats donnés par des Curés & par des Officiaux de Bruxelles, en 1687, en 1698 & en 1699.

Certificats suspects, par la qualité de celui auquel on les donne, Gouverneur de Bruxelles, &c.

Certificats inutiles par leurs dates, pour prouver l'usage de 1641.

Certificats encore plus inutiles, par ce qu'ils contiennent. Car, qu'est-ce que nous apprennent ces certificats? que l'on regarde comme légitimes les Mariages que la présence du Vicaire général de l'armée a consacrés; qu'il est en possession d'accorder des dispenses, & de prononcer même sur la validité des Mariages que les Chapelains Militaires ont célébrés.

Quel fruit la Partie de M<sup>e</sup> Nouet peut-elle espérer de toutes ces déclarations vagues & générales? Tout au plus elles confirment l'usage dont nous avons déjà parlé tant de fois mais



nous instruisent-elles sur le point essentiel de la difficulté, nous marquent-elles cette étendue indéfinie sur les lieux & sur les personnes que l'on veut attribuer ici au Vicaire général, contre le Bref qui le commet, & contre les Concordats qui expliquent le Bref?

C'est, MESSIEURS, ce qui n'est pas seulement indiqué de loin, & comme en passant, par ces certificats.

Ceux qui les ont donnés, se sont étendus sur la partie la plus facile de cette Cause, mais ils sont muets, lorsqu'il s'agit de parler sur la véritable, sur la solide difficulté qu'elle renferme.

Ou plutôt, disons que leur silence parle en cette occasion.

Auroient-ils manqué d'assurer que le Vicaire général célèbre les Mariages des Officiers, même pendant l'hiver, même dans la Ville Capitale des Pays-Bas, & sous les yeux des Curés, sous ceux de l'Archevêque, si ce fait avoit eu la moindre couleur, s'ils n'avoient pas appréhendé que tout le pays, que la notoriété publique, que leur conscience ne s'élevât contre leur témoignage?

On ne peut pas dire qu'ils aient ignoré que c'étoit-là la principale difficulté de cette Cause, sur laquelle on les consultoit. Il y a des certificats, parmi ceux qu'on rapporte, qui ont été donnés depuis que la plaidoierie de cette Cause est commencée.

Que reste-t-il donc à conclure, si ce n'est que leur silence est un aveu formel, qu'ils n'ont trouvé aucun usage, aucun fait même, qui pût appuyer les prétentions de la Partie de M<sup>e</sup> Nouet?

L'induction de ce silence est confirmée encore par la proposition que quelques-uns d'eux avancent témérairement, que les Vicaires de l'armée sont en possession de marier les Soldats, sans obtenir la permission ou le consentement des filles qu'ils épousent.

Proposition inutile ici, puisque, quand elle seroit véritable, il resteroit toujours à examiner si M. de Guise étoit de la

la qualité des Soldats soumis à la Jurisdiction du Vicaire-Général.

1700.

Mais ajoutons encore, proposition téméraire, dont la fausseté évidente répugne également au Concile de Trente, au Concile de Malines, au Rituel de cet Archevêché, à l'usage même observé dans cette Cause, où vous voyez que Mansfeld a cru devoir obtenir une permission du Curé.

Croira-t-on des témoins convaincus de fausseté dans une matiere si importante ?

Mais au défaut de témoins dignes de foi, produits par les Parties, qu'il nous soit permis, MESSIEURS, d'en faire entendre un, qui ne peut pas être justement suspect à la Partie de M<sup>e</sup> Nouet.

C'est ce même Charles de Mansfeld, qui a célébré le Mariage de M. le Duc de Guise.

Deux Traités composés par lui, comme pour faire l'éloge de son pouvoir, en qualité de Vicaire général. . . . Espece d'apologie de sa Jurisdiction.

Le premier appellé, *Castra Dei, sive Parochia Militaris*, imprimé à Bruxelles en 1642.

Le second, qui a pour titre : *Magisterium Militare, sive de Jure & Jurisdictione Miliciae Belgicae*, imprimé à Anvers en 1649.

Nous avons examiné ces deux Traités ; & quelques efforts que Charles de Mansfeld y fasse, pour proroger sa Jurisdiction, & pour l'étendre à l'infini, il faut néanmoins avouer qu'il est beaucoup plus sage & plus modéré lorsqu'il écrit comme Auteur, que lorsqu'il agit comme Grand-Vicaire.

Trois passages entr'autres, où lui-même il nous fournit des armes pour détruire l'ouvrage que ses propres mains ont élevé.

Premier passage, que nous avons déjà rapporté, où il dit qu'il suffit d'avoir un domicile, ou un quasi-domicile, dans une Ville, pour n'être plus soumis à la jurisdiction militaire du Vicaire-Général, lorsqu'on y est une fois revenu.

Second passage, encore plus important, qui se trouve dans

Tome V.

Q

1700.

le Chapitre V, qui a pour titre : *Finis delegationis & subdelegationis.*

C'est là qu'il établit ce grand principe, qui suffit seul pour décider cette partie de la Cause : Que la Jurisdiction déléguée cesse toutes les fois que le recours à la Jurisdiction ordinaire est certainement & évidemment aussi sûr, aussi facile, aussi utile au Public, que le pourroit être l'autorité du Subdélégué.

*Verum enim vero cum hæc delegatio præcipuè data videatur, ut Pontificæ potestati, Ordinariorumque sollicitudini substitueretur, quia non facile ad hanc, vel illam recursus militi esset. Itaque, dum hæc præest, cessare illa videtur, nam constituendæ personæ quæ exercitui præesset, necessitas. Ipsa est recurrendi difficultas quæ omnino, cohæret Sanctæ Sedis Constitutioni, cujus tam est sine effectu ordinatio, quàm reipsa amota est illa difficultas, est enim ipsius Constitutionis ratio & causa.*

Troisième passage, non moins démonstratif.

Il est tiré du Livre intitulé, *Castra Dei*, Chap. 3.

Charles de Mansfeld s'oppose, en cet endroit, ces termes décisifs du Bref : *Nisi in Diocæsi propria sit, sub quâ illius Ordinarius Jurisdictionem suam ordinariam exercere possit.*

Et voici comme il y répond.

Il dit, que cela s'entend d'une possibilité morale ; car autrement, dit-il, le salut des Soldats seroit trop exposé, si l'on prétendoit que toutes les fois qu'il y a une possibilité physique de recourir à l'Ordinaire, le pouvoir du subdélégué est suspendu.

Donc, il reconnoît qu'au moins il est suspendu, lorsqu'il y a une possibilité morale.

Il continue ensuite son raisonnement, & il distingue entre les Officiers & les simples Soldats.

A la bonne heure, dit-il, qu'on soutienne que les premiers peuvent être soumis, sans inconvénient, aux Pasteurs ordinaires, quand ils reviennent au lieu de leur domicile ; mais il y auroit beaucoup de danger à établir la même chose pour les simples Soldats.

Donc, il reconnoît que l'exception du Bref a lieu pour les Officiers, toutes les fois qu'ils sont dans une impossibilité morale d'avoir recours à l'Ordinaire.

Voici ses termes :

Après avoir rapporté ceux du Bref qui contiennent l'exception : *Verendum est*, dit-il, *ne non salvâ Militum salute, cum effecta sit exceptio, si qd physicam non moralem possibilitatem exercitium Episcoporum reducamus, moralem autem non esse, verum sciens fatebitur, ubi recta ratio iniri non potest curandæ subditorum salutis, possunt fortassis qui cingula habent, ubi belli fors ad domicilia deduxit, Pagano eique soli Parochiæ juri subjici absque damno, at quis poterit gregarius procurare.*

Remarquez ici trois choses essentielles.

L'une, qu'il convient que la lettre de la Loi est contre lui.

L'autre, qu'il tâche de l'é luder, par une distinction dans laquelle il abandonne les Officiers à l'Ordinaire, ce qui suffit.

La troisième, qu'il ne rapporte aucun fait, aucun usage, qui ait confirmé son opinion.

Ainsi Charles de Mansfeld, contraint par la force de la vérité à être contraire à lui-même, est devenu une des plus grandes preuves de l'abus qu'il a commis.

Finissons cette longue discussion par trois réflexions importantes.

1<sup>re</sup>. Si la qualité de Vicaire-Général étoit un titre suffisant, pourquoi obtenir une permission de l'Ordinaire, qu'il semble même que Charles de Mansfeld ne pouvoit jamais recevoir, sans déroger à son droit; puisque, comme vous le voyez par les certificats que l'on rapporte, une des prétentions des Vicaires Généraux est de n'avoir jamais besoin du consentement, ni de la permission des Cures?

2<sup>o</sup>. Si cette même qualité étoit le titre de Mansfeld, pourquoi n'en a-t-il rien dit dans l'acte inscrit sur le Registre? Il y prend la qualité de Vicaire-Général, mais comme un simple titre d'honneur; & quand il est question de la Célébration, il dit qu'il l'a fait comme autorisé par le Curé. D'où vient ce grand oubli de ses intérêts? &c. Ce n'est que quinze jours

Q ij

1700.

après la Célébration que l'on s'avise de faire donner un certificat par Mansfeld, où il ajoute, que c'est en qualité de Vicaire-Général, & non pas seulement en vertu de la permission du Curé qu'il a célébré le Mariage.

Certificat qui n'a été fait que pour donner au Mariage une nouvelle couleur qui pût couvrir le défaut de la permission, mais qui ne sert qu'à faire voir qu'on a senti le défaut, & qu'on n'a pu le réparer.

Certificat même qu'on doit rejeter comme une pièce informe, soit parce qu'il n'a jamais été déposé dans aucun Registre public, soit parce qu'il n'a jamais été remis qu'entre les mains de la Comtesse de Boslu.

3°. Enfin, la Rote même, dont on a voulu vous faire passer la décision comme l'ouvrage du Pape, interprétant le Bref de délégation, &c. la Rote même, comment a-t-elle traité ce moyen? Il n'y a qu'à lire l'endroit de la Sentence où il en est parlé, vous y verrez, MESSIEURS, la timide défiance avec laquelle on le propose.

Après s'être beaucoup étendu sur la permission du Curé, qu'on regardoit comme la principale défense de la Dame Comtesse de Boslu, l'on ajoute à la fin : *Addebant aliqui ex Doëtoribus, quod cum Dux Guisæ tempore Contracti Matrimonii militaret in Belgio, in Exercitu Regis Catholici, sub-jacebat in spiritualibus eidem à Mansfeld, Vicario Generali.*

*Addebant aliqui.* Sentiment particulier de quelques Docteurs, c'est ainsi que parle une Sentence par défaut, dans laquelle on a pu insérer tout ce que l'on a voulu, &c.

Passons maintenant à la seconde qualité de Charles de Mansfeld, & voyons si la qualité de Prêtre commis par le Curé, a été, pour lui, un titre plus solide que celle de Commissaire Subdélégué par l'Archevêque de Malines.

Trois principes à supposer.

1°. Que, *Licentia tacita non sufficit, nisi forte ad sit Parochus & subscribat. Expressa requiritur.* Tous les Docteurs conviennent sur ce point, & même celui que l'on a cité avec

tant d'éloge. Les deux Parties reconnoissent également la vérité de cette premiere maxime.

2°. Qu'il y a deux sortes de permissions.

Permission générale.

Permission spéciale & particuliere.

Différence de ces deux especes de permissions.

La premiere attribue toujours, à celui qui la reçoit, une juridiction inséparable de la qualité de la permission. Il n'a pas seulement droit d'assister au Mariage, il a droit de l'examiner, d'entret en connoissance de cause. Délégué général du Curé, il doit faire tout ce que le Curé feroit, si ses occupations lui permettoient d'agir par lui-même.

La seconde, renfermée dans certaines personnes, ne suppose aucune juridiction, aucun examen, aucune connoissance de cause, dans celui qui la reçoit. Le Curé est censé avoir rempli ce qui est de juridiction, & ne laisser à celui qu'il commet, que ce qui regarde la cérémonie extérieure.

3°. Ces conditions une fois observées, il n'y a point de forme essentielle à ces sortes de permissions, parmi nous elles doivent seulement être par écrit. Le Concile de Trente, ni les usages des Pays-Bas, n'ayant rien dit sur ce point, il semble que la preuve devroit s'en faire de la même maniere, pour la sûreté publique; mais, *non de hoc agitur*, car ici, *scripta licentia*.

Après ces principes généraux, passons à l'examen particulier de la permission dont il s'agit.

Trois raisons la rendent absolument nulle.

Son incertitude.

Sa convenance à toute sorte de personnes.

Sa fraude, par laquelle les plus saintes Loix pourroient être impunément éludées.

*Incertain de la permission.*

Principe général, que tout acte incertain est nul de sa nature; sur-tout lorsqu'il demande quelque connoissance de cause.

Principe établi par le Droit, qui, bien loin d'admettre la

moindre incertitude dans les actes solennels , ne souffriroit pas même qu'on y ajoutât un tems ou une condition.

*Actus legitimi . . . vitiantur per temporis vel conditionis adjectionem* , dit la Loi *Actus 77* , ff. *de diversis reg. Juris*.

Or , qu'est-ce qu'un acte légitime ? C'est celui qui doit se faire aux yeux de la Justice , avec une certaine solennité prescrite par la Loi.

Tels étoient l'émancipation des enfans , la création d'un Tuteur , l'adition d'hérédité.

Y a-t-il aucun de tous ces actes qui soit comparable au Mariage ? Comment donc l'incertitude , qui détruit les uns , ne pourroit-elle pas vitier l'autre ?

Suivons encore cette comparaison.

Supposons qu'une émancipation soit conçue en ces termes : J'émancipe un de mes enfans , sans dire lequel.

Qu'une création de tuteur se fasse en cette manière : un certain Chevalier Romain sera tenu de se charger de la tutelle.

Qu'une adition d'hérédité s'écrive ainsi : J'accepte la succession d'un certain homme mort , il y a quarante jours.

Qui ne regarderoit tous ces actes comme des actes dérisoires ? Tombera-t-il dans l'esprit de quelqu'un de les soutenir aux yeux de la Justice ?

C'est cependant ce que l'on fait aujourd'hui , dans l'acte le plus important de la Société civile.

Ajoutez l'exemple des dispositions testamentaires incertaines.

Que diroit-on d'un legs conçu en ces termes : Je donne ma maison à un certain Officier de l'armée des Pays-Bas ?

Le Droit Canonique est parfaitement d'accord avec le Droit Romain sur cette matière.

Qu'un Evêque donne des Lettres de démissoire à un certain homme en général , sans le désigner , l'Evêque auquel ces Lettres seront adressées , pourra-t-il l'ordonner légitimement ?

Et pour réunir le Droit Civil avec le Droit Canonique ,  
Qu'un Juge soit commis pour une certaine affaire qui est

entre certaines personnes , qui osera dire qu'il a un pouvoir suffisamment expliqué ?

Nous nous arrêtons avec peine, &c.

*Convenance de la permission à toute sorte de personnes.*

C'est l'effet naturel & la suite nécessaire de l'incertitude.

Ce qui ne convient à personne en particulier , convient à tous en général ?

Or, jamais vérité fut-elle mieux appliquée ?

Que l'on nous dise comment on peut déterminer la permission dont il s'agit , à M. le Duc de Guise & à la Dame Comtesse de Bossu ?

Nous savons que souvent , *demonstratio nominis vice fungitur* ; mais il faut que ce soit une désignation si caractérisée , que l'on ne puisse jamais s'y méprendre.

Or, ici quelles sont les désignations ?

*Un noble Homme d'épée , une noble Dame de la Paroisse de Sainte-Gudule* , sont-ce là donc ces désignations qui tiennent lieu du nom de la personne ? N'y auroit-il qu'un Homme noble dans l'armée du Roi Catholique , qu'une noble Dame dans la Paroisse de Sainte-Gudule ? Il faudroit pourtant que cela fût , &c.

Expliquons encore plus cette pensée.

Toute permission particuliere est nulle , inutile , abusive , lorsque celui qui la donne , ceux qui l'obtiennent , celui auquel on l'adresse , ne peuvent montrer , par la permission même , qu'ils connoissent les personnes qu'elle regarde.

Or, comment le Curé prouvera-t-il, par sa permission même , qu'il a connu M. le Duc de Guise & la Dame Comtesse de Bossu ?

Comment M. le Duc de Guise & la Dame Comtesse de Bossu ont-ils pu persuader aux autres qu'ils étoient nommément désignés dans cette dispense ?

Enfin , comment Charles de Mansfeld l'a-t-il pu connoître ?

Ne devoit-il pas rejeter cette permission indéterminée , & dire , que comme elle ne convenoit pas plus à M. de Guise



1700.

qu'à tout autre, il n'avoit aucune autorité, jusqu'à ce que le Curé se fût expliqué.

Quel est donc cet ouvrage de ténèbres, où l'aveuglement semble également répandu, & sur le Curé qui accorde la permission, & sur ceux qui l'obtiennent, & sur celui qui la reçoit?

Que diroit-on d'un Mariage célébré par un Prêtre commis par le Curé sous le nom vague & indéfini d'un certain Prêtre? . . . *Cuidam Presbytero damus licentiam.*

Que jugeriez-vous, MESSIEURS, d'une célébration où l'on se contenteroit de dire, que certains témoins y ont assisté, sans marquer leurs noms?

Les personnes des Contractans seront-elles plus incertaines, plus douteuses, que le Prêtre & les témoins? &c.

Enfin, fraude contre les Loix les plus saintes; point sur lequel il est inutile de s'étendre.

Le Concile desire en vain une permission du Curé, si par une exécution feinte de la Loi, on trouve le moyen de l'éluder impunément.

Car enfin, si cette permission peut être utile à M. le Duc de Guise, elle peut l'être également à tous ceux qui peuvent prendre, avec vérité, le titre *de noble Homme Militaire*, pour ne rien changer aux termes mêmes dans lesquels elle est accordée.

Donc, en vertu d'une permission, qui cependant, dans l'esprit de celui qui l'accorde, & dans ses termes mêmes, est limitée à un seul, on pouvoit marier aisément toute l'armée, ou du moins tous les Nobles qui s'y trouvoient.

Pourquoi s'arrêter à exagérer un tel abus? la chose parle plus fortement que les plus vives expressions ne pourroient le faire.

Deux grandes objections.

L'une de Droit, l'autre de fait.

Dans le Droit, on vous a dit, qu'une permission générale suffit; or, les personnes ne peuvent pas y être désignées. Donc, &c.

Lo

Le principe que nous avons établi d'abord, a prévenu cette objection.

Différence infinie entre les permissions générales & les permissions particulières.

Et pour développer cette différence d'une manière plus sensible,

Supposons ici ce qui ne peut être contredit par personne.

Que deux choses sont également essentielles par rapport au ministère du Curé, dans la célébration du Mariage.

1°. La connoissance exacte de l'état & de la condition des Parties.

2°. La présence actuelle à la célébration du Mariage.

Le Concile, à la vérité, semble d'abord charger uniquement le Curé de ces deux obligations; mais il l'en dispense, en quelque manière, en lui permettant de commettre un autre Prêtre à sa place.

Or, ce Prêtre peut être commis en deux manières différentes; ou de telle manière, que non-seulement il soit chargé du ministère de la célébration, mais encore de cette espèce de juridiction, qui consiste à s'informer soigneusement de la qualité des Contractants; ou, au contraire, de telle sorte, que toute sa fonction consiste à donner aux Contractants la Bénédiction nuptiale.

Dans le premier cas, qui est celui des permissions générales, le Vicaire représente absolument le véritable Pasteur. Il est pour-lors le propre Curé, & pour l'examen de l'état des Contractants, & pour la célébration du Mariage. Les Loix de l'Eglise, l'intérêt public, tout est en sûreté; & voilà pourquoi il n'est pas nécessaire alors, que le Curé sçache le nom des personnes qui veulent s'engager par le lien sacré du Mariage. Il est censé le sçavoir par l'organe de son Vicaire, avec lequel il partage le poids de la sollicitude pastorale.

Mais il n'en est pas ainsi dans les permissions particulières; si ce n'est qu'elles contiennent une clause expresse, qui commette aussi au Prêtre délégué, l'examen de l'état des Contrac-

*Tome V.*

R

1700.

tants; sans cela, il n'y a que le seul ministère de la Bénédiction qui passe dans la personne du Prêtre commis. Le Curé est toujours censé s'acquitter de la plus importante de ses fonctions, qui est celle qui regarde la qualité des Contractants; mais comment a-t-il pu s'en acquitter ici, puisqu'il ne les connoissoit pas?

Une partie essentielle, intégrante, disons même la principale partie de ces sortes de permissions, y manque donc absolument, c'est-à-dire, l'examen & la connoissance. Le Curé ne l'a point eue, la permission en est une preuve incontestable. Charles de Mansfeld n'avoit point de caractère pour exercer cette espèce de juridiction, puisque la permission du Curé ne lui accordoit que le droit d'assister à la célébration du Mariage, & non pas de l'examiner.

Donc, nul examen, nulle connoissance de cause, & par conséquent nulle permission, puisqu'elle ne peut jamais être légitime, que sur cet unique fondement.

Les exemples éclairciront encore cette vérité.

Qu'un Evêque permette à un autre Evêque d'ordonner tous les Clercs qui se présenteront à lui dans son Diocèse, alors il ne faudra point d'expression ni de désignation particulière, parce que ce n'est pas seulement la puissance de l'Ordre, & le ministère de l'imposition des mains, qui est exercé, en ce cas, par un Evêque étranger. L'examen des personnes lui est confié par cette espèce de délégation; il est donc inutile de les spécifier chacune en particulier, parce qu'elles doivent être connues toutes, non par celui qui délègue, mais par celui qui est délégué.

Supposons, au contraire, qu'un Evêque n'accorde qu'une permission particulière à un autre Evêque, de consacrer un de ses Clercs; suffira-t-il qu'il lui envoie ce Clerc sous le nom équivoque, *d'un certain Clerc de mon Diocèse?*

Qu'un Juge soit délégué pour connoître de toutes les contestations qui naîtront dans l'étendue d'un certain territoire, il seroit inutile & impossible de les désigner toutes séparément.

Mais que l'on ne commette ce Juge que pour une affaire

singuliere, suffira-t-il de dire, qu'on le commet pour juger une Cause qui s'agite entre deux personnes désignées par un nom aussi incertain que celui de *Quidam* ?

Et, pour ne point sortir de l'espece de cette Cause, supposons que la question du Mariage de M. le Duc de Guise eût été renvoyée par l'Archevêque de Malines pardevant Charles de Mansfeld; auroit-il suffi, pour lui donner un pouvoir légitime, de lui dire, en imitant le stile de la permission du Curé de Sainte Gudule, qu'on le commet pour juger de la validité du Mariage contracté entre un certain Homme noble de l'armée, & une certaine Dame de la Paroisse de Sainte Gudule ? & si, sur le fondement de cette absurde délégation, il avoit connu du Mariage de M. de Guise, se trouveroit-il quelqu'un qui osât soutenir son Jugement ? Souffririez-vous, MESSIEURS, que pour le défendre, on vous dit, que les personnes n'étant point désignées dans les délégations générales, elles peuvent ne l'être pas non plus dans les délégations particulieres, comme si une différence essentielle ne les distinguoit pas ?

Allons plus loin, & disons, qu'il est même impossible de fixer la nature & la qualité de l'Acte que nous examinons.

Est-ce une permission générale ? mais les termes de la permission y résistent. C'est un seul Mariage, dont on confie la célébration à Charles de Mansfeld. Un Homme noble de l'Armée, une Dame de la Paroisse de Sainte Gudule, rien de plus singulier.

Est-ce une permission particuliere ? mais elle ne désigne, elle ne détermine, elle ne caractérise point les Contractans; elle peut s'appliquer également à un nombre infini de personnes.

Elle n'est donc ni générale ni particuliere; cependant toute permission doit être rapportée à l'une ou à l'autre de ces deux especes. Qu'est-elle donc, si ce n'est un acte incompréhensible, un acte qu'on ne sauroit définir, un acte qui n'est qu'erreur, illusion, aveuglement, mais une erreur essentielle, une illusion criminelle, un aveuglement sacrilège, dont le but & la fin ont été la profanation du Sacrement.

R ij

---

1700.

Seconde objection, dans le fait.

Il est à présumer que le Curé de Sainte Gudule a été parfaitement instruit de la qualité des Parties.

Mais comment le prouve-t-on ?

Est-ce par la permission même ? mais cette permission y résiste ouvertement.

Est-ce par des conjectures étrangères ? mais, 1°. l'utilité publique ne souffre pas qu'on les écoute. Dépendra-t-il du caprice ou de la complaisance d'un Curé, d'anéantir à son gré, ou de faire subsister un engagement ? La destinée des Contractants est fixée dans le moment de la célébration. Si le Mariage est légitime, toutes les Puissances de la terre, &c. S'il est abusif, toutes les puissances de la terre, &c.

On écoute le Curé, lorsque dans les fonctions de son ministère, soutenant le caractère d'une personne publique, honoré de la confiance des Ordinaires, & soumis aux Canons, il atteste un fait qui s'est passé à la face des Autels.

Mais, lorsqu'il commence à reprendre le caractère d'une personne privée, & qu'il veut, par des déclarations postérieures, réparer un vice essentiel, les mêmes Loix, qui le font écouter comme un Ministre, le rejettent comme particulier.

2°. Où est même ici cette déclaration du Curé ? on n'en rapporte point. Quelques témoins, dit-on, entendus à la Rote, font présumer que le Curé a sçu ce qu'il faisoit, en accordant la permission ; mais où sont les dépositions de ces témoins ? Que ne les rapporte-t-on aujourd'hui ? Nous examinerons incontinent, la force & l'autorité du certificat de l'Archevêque de Malines.

3°. Les conjectures peuvent-elles suppléer au défaut des preuves véritables ?

Quelle apparence, dit-on, que le Curé ait ignoré le nom de ceux auxquels il accorderoit la permission ? Il a lui-même ordonné, qu'après la célébration, leurs noms seroient marqués au bas de la permission même.

Vous entendez, MESSIEURS, la foiblesse de ce raisonnement.

Il faut le joindre à celui que l'on a tiré de l'inscription faite sur les Registres , de la main du Curé ou du Vicaire.

1700.

Si cette inscription avoit été faite comme on le croyoit d'abord , & comme la Rote l'a présumé , dans le jour & dans le moment même de la célébration , il faut avouer que cette conjecture seroit d'un très grand poids.

La permission & l'acte de célébration seroient trop proches , pour présumer que le Curé eût connu les noms des Parties dans l'une , & qu'il les eût ignorés dans l'autre ; & cependant cette présomption ne seroit pas infaillible.

Mais ici le jour de l'inscription dans le Registre , est douteux. On est forcé de convenir , que le Mariage , célébré dès le 16 , n'a été au plutôt inscrit dans un Dépôt public que le 20.

Il y a donc eu quatre jours d'intervalle , pendant lesquels on a pu surprendre la simplicité du Curé ; & se servant auprès de lui du moyen ordinaire que l'on emploie auprès des esprits foibles , lui persuader que la chose étant consommée , il ne falloit plus penser qu'à en couvrir les nullités , & à en réparer les défauts , en adoptant l'ouvrage de Charles de Mansfeld.

Ajoutons une réflexion importante . qui n'a pas été touchée. Qui peut même sçavoir si la permission a précédé la célébration du Mariage ? Cette permission ne peut avoir de date que par l'acte de célébration : or cet acte n'en peut avoir d'autre que le 20 ; donc , il n'est point certain que la permission ait été accordée plutôt le 16 que le 17 , & les autres jours qui ont suivi la célébration , mais qui en ont précédé l'inscription dans le Registre.

Enfin , s'il falloit exercer son esprit par la subtilité des conjectures , on peut dire qu'il y a presque une espece de démonstration ,] de l'ignorance où le Curé étoit de la qualité des Parties.

S'il étoit vrai qu'il l'eût connue , pourquoi se seroit-il exprimé en termes si vagues , si incertains , si absurdes ? On ne fait pas gratuitement un acte aussi contraire aux bonnes mœurs & à la raison naturelle ; on n'a pu le faire que pour

cacher une célébration, que nous avons déjà appelée plusieurs fois, avec raison, un ouvrage de ténèbres.

Or, à qui prétendoit-on la cacher, dans un acte secret tel que la permission dont il s'agit? Car enfin, cet acte se passoit entre le Curé & Charles de Mansfeld. Etoit-ce donc aux Contractants qui obtenoient cette permission, qu'on vouloit cacher leur nom & leur qualité? Etoit-ce à Charles de Mansfeld, confident & ministre de leur passion? Ce ne pouvoit donc être qu'au Curé même. Qui pourra jamais répondre à cet argument?

Mais enfin, vous a-t-on dit, le Supérieur a été consulté, il a approuvé également & la conduite de Charles de Mansfeld, & celle du Curé de Sainte Gudule, il en a donné une déclaration, qui renferme une espece de Jugement.

Examinons donc & la forme, & la substance, & l'autorité de ce certificat.

Dans la forme.

1<sup>o</sup>. Simple avis de l'Archevêque de Malines, qui *ultrò & sponte*, sans que personne le requiere, juge à propos de donner un certificat, non sur un point d'usage, mais sur une question importante, dont le Jugement étoit déjà porté à la Rote.

2<sup>o</sup>. Avis donné depuis que M. le Duc de Guise avoit abandonné le parti de l'Espagne; dans un temps où personne ne pouvoit expliquer ses raisons, & où la Maison de Berghes avoit tout crédit dans les Pays-Bas.

3<sup>o</sup>. Avis donné par un homme suspect, qui, dès le commencement, s'étoit déclaré ouvertement contre M. le Duc de Guise. C'est un fait que M. le Duc de Guise a exposé dans la Supplique qu'il a présentée au Pape, où il représente qu'il ne lui est pas possible d'espérer aucune justice à Bruxelles, parce que l'Archevêque de Malines s'y est déclaré ouvertement contre lui.

Aussi dès l'année 1644, l'Archevêque de Malines avoit déjà pris parti dans une affaire sur laquelle il devoit suspendre son jugement, puisqu'il en étoit le Juge naturel, ou par lui, ou par son Official.

En eût-il fallu demander pour le récuser ? Et cet avis précipité, cette déclaration ambitieuse qu'il a donnés de lui-même, n'auroient-ils pas été une juste cause de suspicion contre lui ?

Comment pourra-t-on donc aujourd'hui faire passer pour un Jugement, ce qui seul auroit pu suffire pour l'empêcher d'être Juge ?

Dans le fonds,

1°. Tout au plus, c'est le sentiment de l'Archevêque de Malines : ce sentiment seroit bien plus fort, s'il l'avoit consigné dans une Sentence authentique, & cependant n'en recevriez-vous pas l'Appel comme d'abus, & ne la déclareriez-vous pas aussi abusive que la célébration du Mariage, si elle paroïssoit, comme cet avis, dénuée de tout fondement légitime ?

2°. Nulle raison rapportée pour appuyer son sentiment.

3°. Il se fonde uniquement sur les circonstances qu'il dit avoir apprises du Curé, de Charles de Mansfeld, des Parties même; mais il n'explique point quelles sont ces circonstances, & d'ailleurs n'est-il pas fort possible, que dans le dessein que l'on avoit de faire subsister ce Mariage, à quelque prix que ce fût, on ait exposé de fausses circonstances à l'Archevêque de Malines, ou qu'on en ait supprimé de véritables ?

Comment tirer une conséquence certaine d'un fait aussi incertain que celui de l'exposé que l'on a fait à l'Archevêque de Malines ?

4°. Qui sçait même si l'Archevêque de Malines n'a point été consulté sur une question toute différente de celle dont il s'agit ?

Vous avez vu, MESSIEURS, que d'abord on avoit voulu attaquer le Mariage de M. le Duc de Guise, sous prétexte qu'il avoit de premiers engagements avec la Princesse Anne de Mantoue; & qui sçait, encore une fois, si ce n'est point par rapport à cette première question, que l'Archevêque de Malines a donné son certificat ?

Mais, c'est trop s'arrêter à une preuve aussi légère.



1700.

*Nota On voit par le Manuscrit, que M. l'Avocat Général a récapitulé ce qui regarde le défaut essentiel, & qu'il a repris ce qui est plus haut, de la réunion des Moyens particuliers. Puis il a continué ainsi qu'il suit.*

Mais si ce Mariage, considéré en lui-même & dans son principe, n'est qu'une profanation manifeste d'un Sacrement ; si les Loix Civiles & Canoniques ne peuvent le regarder dans son commencement qu'avec indignation, se laisseront-elles défarmer par des considérations de faveur & d'équité ? Seront-elles vaincues par la force de la possession & par les approbations publiques que les plus grands noms de l'Europe ont données à ce Mariage ? Tout ce qui a suivi la célébration, aura-t-il le pouvoir d'effacer les nullités qui l'accompagnent ? C'est, MESSIEURS, ce qui nous reste à expliquer en très-peu de paroles, sur la question du lien & de la validité du Mariage.

Quatre confirmations différentes, qui méritent d'être discutées avec attention. De toutes les parties de la Cause, il n'y en a aucune qui paroisse favoriser d'une manière plus éclatante les prétentions de la Partie de M. Nouet, & il faut avouer que si la Cause est difficile, c'est principalement par cet endroit.

Première espèce de confirmation. La cohabitation publique & la fidélité persévérante de M. le Duc de Guise, depuis le mois de Novembre 1641, jusqu'au mois d'Avril 1744, près de deux années & demie.

Seconde espèce de confirmation. Le suffrage d'une partie de la Maison Royale & de la Maison de Lorraine.

Troisième espèce de confirmation. Les honneurs qu'elle a recus des Rois étrangers.

Quatrième espèce de confirmation. L'approbation que le Roi même & la Reine Régente ont donnée à sa qualité.

Quelque fortes que paroissent toutes ces approbations, attachons-nous néanmoins aux grands principes qui doivent décider de l'état des hommes, & ne les laissons pas ébranler par des raisons d'équité, qui rendroient arbitraires toutes les décisions de la Justice,

Opposons

Opposons donc deux sortes d'argumens à ces confirmations de l'état de la Dame Comtesse de Bosfu.

1700.

Les uns, généraux & communs à toutes ces espèces d'approbations différentes.

Les autres, particuliers & propres à chaque espèce singulière de confirmation.

Argumens généraux.

10. Principe certain de Droit, que l'état des hommes ne peut jamais être que l'ouvrage de la Loi. Les lettres, les déclarations, les reconnoissances des particuliers, ne peuvent rendre légitime ce qui est nul dans son principe; il faut toujours revenir à la vérité. La Loi même n'impute que rarement ces sortes de reconnoissances à ceux qui les font; une erreur probable a pu les arracher, mais la vérité reconnue les fait tomber d'elles-mêmes & les dissipe absolument.

Faut-il citer encore une fois ici ces Loix fameuses, dont votre Audience retentit tous les jours.

*Non epistolis necessitudo consanguinitatis, sed natalibus, vel adoptionis solemnitate conjungitur.*

L. 13. Cod. de Probationibus.  
L. 14. eod. tit.

*Non nudis asseverationibus, nec ementisâ professione (licet utrique consentiant) sed Matrimonio legitimo concepti, vel adoptione solemnî filii civili jure patri constituentur.*

20. Distinguons, comme nous l'avons déjà fait, deux sortes de nullités; les unes relatives à certaines personnes, les autres absolus.

Les premières s'effacent souvent par la longueur du temps par la possession, par le silence: ou par l'approbation de ceux qui pouvoient se plaindre dans le commencement du Mariage.

Ainsi, un jeune homme séduit pendant sa minorité, peut réclamer contre son engagement; mais s'il persévère pendant long-tems; si la majorité ne lui ouvre point les yeux, alors, après plusieurs années de possession, son mariage s'affermît si solidement, qu'il n'est plus possible de l'ébranler.

De même, si un pere laisse passer un temps considérable sans se plaindre du mariage que son fils mineur a contracté

Tome V.

S

1700.

à son inçu, s'il l'approuve expressément ou tacitement, *quod ab initio non valet, tractu temporis non convalescit.*

Mais il n'en est pas de même des nullités absolues; ni le temps, ni la possession, ni l'approbation d'une famille entière, ne peut imprimer à un Mariage le caractère de Sacrement & de Contrat civil, que l'Eglise & la Loi lui refusent également.

Or, le défaut de présence du propre Curé est une de ces nullités victorieuses du temps, contre lesquelles il est presque toujours permis de réclamer.

30. L'orsqu'il est question de réparer les vices d'un Mariage par une longue, une favorable possession, il faut au moins que cette possession ait tous les caractères qui peuvent la rendre légitime.

C'est-à-dire, qu'elle soit libre & volontaire;

Longue & perpétuée pendant un grand nombre d'années;  
Publique & connue de tout le monde;

Approuvée par ceux qui ont véritablement intérêt de la contester, & approuvée solennellement,

Enfin, jamais interrompue par une sérieuse contestation.

Si toutes ces considérations ne sont pas réunies en faveur de celui qui allègue la possession, il faut revenir au titre, & décider la cause par les règles générales.

Ces principes supposés, on doit examiner chaque espèce de confirmation en particulier.

10. Cohabitation avec M. le Duc de Guise, & témoignages réitérés de sa persévérance pendant deux ans.

Mais deux défauts: 10. Possession courte, pour réparer une nullité essentielle. 20. Possession peu libre. Comment M. le Duc de Guise pouvoit-il rompre les liens qui l'attachoient à la Comtesse de Bossu, pendant qu'il conservoit encore quelque engagement avec l'Espagne? Il falloit qu'il redevînt François, avant que de cesser de paroître Mari de la Dame Comtesse de Bossu. On ne peut donc presque tirer aucun avantage des reconnoissances de M. le Duc de Guise, que depuis son retour en

France ; mais alors il restera à peine dix mois de possession , & ce temps-là sera-t-il suffisant pour autoriser un Mariage que l'Eglise & l'Etat condamnent également ?

1700.

2°. Approbation d'une partie de la Maison Royale & de la Maison de Lorraine.

Mais, 1°. De quelles personnes ?

Retrancher d'abord M. le Duc de Lorraine & le Duc François son frere, qui n'avoient nul intérêt à examiner ce Mariage, & qui peut-être se faisoient un devoir de politique de l'approuver, pour réunir M. le Duc de Guise avec l'Espagne, & pour le brouiller avec la France.

Retrancher aussi Monsieur & Madame d'Orléans, qui n'étoient point non plus les héritiers présomptifs de M. de Guise.

Retrancher de même M. le Prince de Condé.

Il ne reste donc que Mademoiselle d'Orléans, qui avoit une qualité beaucoup plus importante, puisqu'elle étoit niece de M. le Duc de Guise.

Mais ce seul suffrage sera-t-il plus fort que tant de Loix qui s'élèvent contre son Mariage ?

Madame sa mere, Mademoiselle de Guise, M. de Joyeuse l'ont-ils approuvé ? Or, il s'agit ici de la succession de Mademoiselle de Guise ; ce seroit d'elle qu'il faudroit par conséquent rapporter des reconnoissances.

2°. Dans quels actes se font ces prétendues reconnoissances ?

Est-ce par des partages, des contrats de Mariage, des créations de Tuteur, en un mot, par des Actes de famille ?

C'est uniquement par des lettres écrites à la Dame Comtesse de Bossu, ou à la Dame sa mere, dans la fausse persuasion où ceux qui ont écrit ces lettres, étoient que le Mariage étoit légitime.

Et comment est-ce que la Loi s'explique sur ces sortes de reconnoissances ? Elle déclare expressément, que l'on ne doit y avoir aucun égard.

S ij

1700.

*Sive quasi ad sororem . . . epistolam emisisti*, dit la Loi 13 au Code de Probationibus, *fraternitatis questio per hanc tolli non potuit.*

Loi qui semble faite pour l'espèce de cette Cause.

Car enfin, le plus grand avantage que la Partiede M<sup>e</sup> Nouet puisse tirer des lettres qu'il rapporte, est de vous montrer que la Comtesse de Bossu a été honorée du nom de sœur par Madame, & de celui de tante par Mademoiselle.

Que dit cependant la Loi *Sive quasi ad sororem epistolam emisisti*?

Ces reconnoissances n'ont donc point un des caracteres essentiels pour produire une possession légitime; soit parce qu'elles ne sont point écrites dans des actes de famille; soit parce qu'elles ne sont faites, la plupart, que pour des personnes qui n'avoient nul intérêt d'attaquer le Mariage de M. le Duc de Guise.

Dans quelles circonstances & dans quel temps sont ces reconnoissances?

Au milieu du trouble que la Dame Comtesse de Bossu éprouvoit dans son état.

Toutes les lettres supposent ce trouble, & puisque les Princesses qui les ont écrites, conseillent à la Dame Comtesse de Bossu de faire confirmer à Rome son état, elles ne peuvent l'approuver que conditionnellement, c'est-à-dire, en supposant qu'il sera confirmé. Donc le dernier caractere de la possession, qui est d'être paisible, manque ici, comme les autres.

3°. Enfin, qui peut sçavoir quels motifs secrets font souvent faire ces sortes de reconnoissances dans les maisons les plus illustres?

4°. Les Rois étrangers.

L'Espagne, l'Empereur.

Mais unis de politique, n'est-il point naturel de soutenir son sujet contre un étranger, & contre un étranger qui avoit abandonné le Roi d'Espagne, contre la promesse qu'il lui avoit faite de ne quitter les armes qu'avec lui.

50. Le Roi même & la Reine Régente.

Mais Reine Régente, fait incertain.

Les Rois n'agissent pas toujours en Législateurs.

1700.

Toutes leurs paroles ne sont des Loix que quand il leur plaît.

Exemple des Mariages dont le Roi a signé le Contrat.

Il a trouvé bon que l'on soutint l'exhérédation prononcée par le pere.

Deux faits; Tabouret incertain,

Passeport inutile.

10. Quel acte? 20. Pendant contestation.

*Si non licet in medio litis preces offerre*, combien moins est-il permis de travestir un passeport en jugement.

Après toutes les observations que nous venons de vous faire sur le lien du mariage, considéré en lui même, & sur la sainteté, ou plutôt, sur la profanation du Sacrement, il est peut-être assez inutile d'entrer dans l'examen de ce même mariage, considéré par rapport à ses suites & aux effets civils qu'il peut avoir dans ce Royaume.

Mais, comme il ne nous appartient pas de pénétrer dans le secret de vos Jugemens, & que l'honneur que nous avons d'approcher, plus près que les autres, du Sanctuaire de la Justice, doit nous inspirer encore plus de respect pour le mystère de vos délibérations, nous croyons devoir examiner cette seconde question avec autant d'exactitude que si elle nous paroïssoit absolument nécessaire pour former les Conclusions que l'ordre public nous oblige de prendre dans cette affaire. Mais pour ménager les derniers moments de votre attention & de nos forces, nous nous contenterons de proposer ici simplement, & sans aucune explication, les faits & les principes par lesquels cette dernière partie de la Cause peut être décidée.

Commençons d'abord par mettre l'état de la question dans tout son jour.

Deux sortes d'incapacités différentes peuvent servir d'obstacle à l'exécution du Contrat de mariage de M. le Duc de Guise.

1700.

Premiere incapacité, tirée non-seulement de la condamnation prononcée contre lui, mais du crime même; car telle est la nature du crime de leze-Majesté, qu'il prévient la condamnation, ou plutôt, telle est l'horreur que la Loi a pour cet attentat, quelle n'attend point l'office du Juge pour livrer le coupable à cette espèce d'interdiction, qui est la premiere peine de son crime. Ne nous arrêtons point encore ici à l'explication de cette maxime, elle est si certaine, quelle n'a pas besoin de preuve; mais d'ailleurs nous serons bientôt obligés de l'approfondir, en examinant la question que nous nous contentons à présent de proposer.

Seconde incapacité, qui peut être établie & sur le mépris de l'autorité du Roi, qui n'a point été consulté sur le Mariage d'un Pair de France, & du Chef de la Maison de Guise, ou sur la qualité d'étranger, ou enfin sur celle d'ennemie, qu'on ne sçauroit nier que la Comtesse de Bossu n'eût dans le temps que le mariage a été contracté.

Or, toutes ces incapacités, ou certaines, ou douteuses, ont-elles pu être tellement effacées, tellement anéanties par les Lettres d'abolition, que l'on doive, par une fiction favorable, supposer qu'elles n'ayent jamais subsisté? En un mot, les Lettres d'abolition ont-elles un effet rétroactif? S'étendent-elles également, & sur le passé, & sur l'avenir? C'est la question importante que vous avez à décider.

Supposons d'abord deux Propositions, générales, qui peuvent écarter une partie des difficultés de cette question, & la renfermer dans ses bornes légitimes.

Premiere Proposition. Il ne s'agit point ici d'examiner scrupuleusement, comme on l'a fait, si cette Loi fameuse tant de fois citée dans ce Tribunal, *indulgentia Principis quos liberat, notat*, est reçue dans nos mœurs; si la grace du Prince efface jusqu'au moindre vestige de cette honte, qui est inséparable du crime; ou si remettant la peine, il n'est pas en son pouvoir de réparer l'atteinte mortelle que la réputation du criminel a reçue par sa faute.

S'il falloit expliquer nos sentiments sur ce point, non-seu-

lement nous embrasserions avec plaisir cet usage favorable, attesté par Papon, par Denis Godefroy & par Bugnion, qui a tempéré dans ce Royaume l'extrême rigueur de cette Loi Romaine, nous irions encore plus loin, & nous soutiendrions; que dans le droit Romain même, le jugement de cette question dépendoit uniquement de la manière & des termes dans lesquels le Prince avoit expliqué sa volonté.

S'il n'avoit accordé qu'une rémission & une indulgence imparfaite, c'est-à-dire, s'il paroïssoit avoir voulu seulement faire grace de la peine civile, la peine naturelle qui n'est autre que l'infamie, survivoit à la restitution.

Mais lorsque l'Empereur avoit donné une entière abolition l'honneur, la dignité, la réputation du coupable étoit rétablie dans son premier état.

Il n'en faut point d'autres preuves que la définition célèbre de cette espèce d'indulgence parfaite que nous trouvons dans la Loi première, au Code de *Sententiam passis & restitutis*. *Ut autem scias quid sit integrum restituere honoribus & ordinis tuo, & omnibus cæteris te restituo*; formule remarquable.

La même idée se trouve encore dans la Loi dernière du même titre, §. 4. *Utque deportationis ipsum per se nomen rerum omnium spoliatio est, ita indulgentiæ restitutio bonorum ac dignitatis suo nomine amissorum omnium fit recuperatio*: en sorte que la Loi veut que, *tantum ad restitutionem indulgentia valeat, quantum ad correctionem Sententia valuit*.

Mais ces dissertations sont inutiles dans cette Cause. Il ne s'agit pas de sçavoir s'il est resté sur la personne de M. le Duc de Guise quelque impression de cette note que son crime avoit répandu sur sa réputation. Personne ne peut douter ni du pouvoir, ni de la volonté du Roi. Le premier est écrit dans le cœur de ses Sujets; le second est marqué trop clairement dans les Lettres d'abolition, pour pouvoir être contesté.

Seconde Proposition. On peut distinguer en général deux sortes de restitution; les unes de justice, & les autres de grace; & cette distinction s'applique à celles qui rétablissent les condamnés dans la possession de leur état.



1700.

Les premières sont des restitutions accordées par la Loi même à celui qui vient se justifier devant la Justice, des absolutions plutôt que des restitutions, des preuves de l'innocence du sujet & non pas de l'indulgence du Souverain.

Les secondes sont au contraire, de véritables grâces, marques éclatantes de la bonté du Prince, qui comme Loi vivante a le droit de faire cesser en certaines occasions, le pouvoir des Loix générales, & de suspendre le cours de sa justice pour signaler sa clémence.

Telle est la différence qui distingue ces deux espèces de restitutions, que dans l'une on ne doute point que le Jugement n'ait un effet rétroactif. Il attaque le principe & le fondement de l'incapacité; & dès que l'innocence paroît, non-seulement toutes les suites du crime sont effacées de plein droit, mais on juge qu'elles n'ont jamais subsisté. Le ministère du Juge déclare l'innocence & ne la donne pas; c'est même parler improprement que de dire qu'un Jugement d'absolution a un effet rétroactif, disons plutôt que l'innocence n'a été qu'obscurcie pendant que la condamnation par contumace a subsisté; elle a souffert une espèce d'éclipse, son éclat extérieur a été effacé, mais sa pureté intérieure n'a jamais souffert d'atteinte; & bien loin qu'il faille emprunter le secours de la fiction pour détruire dans le passé l'effet d'une telle condamnation, on peut dire au contraire, qu'il faudroit admettre une espèce de fiction pour réputer coupable celui qui a toujours été innocent.

Mais est-il aussi facile de donner un effet rétroactif à l'autre espèce de restitution; qui ne vient point de l'innocence de celui qui l'obtient, mais de la clémence du Prince qui l'accorde? Nous ne disons point encore qu'elle ne puisse pas avoir un effet rétroactif, mais c'est au moins une très-grande question qu'il faut maintenant examiner le plus sommairement qu'il nous sera possible.

Mais auparavant, commençons par écarter la couleur que l'on a voulu répandre dans cette Cause, en faisant passer la restitution de M. le Duc de Guise pour une de ces restitutions favorables

favorables que la Justice prononce en faveur de ceux qui se représentent dans les cinq ans , après avoir été condamnés par contumace.

1700.

Nous ne disons point qu'il ne s'est pas représenté , nous savons que le Roi l'en a dispensé.

Mais ce qui est décisif , c'est qu'il ne peut jamais y avoir de différence entre la condamnation par contumace, & la condamnation contradictoire , en matiere de crime de lèse-Majesté , lorsqu'une fois le crime est aussi public & aussi constant qu'il l'étoit dans la personne de M. le Duc de Guise. Non-seulement cela est décidé par la Loi fameuse *post contrañdum* , mais il y a une Loi plus précise : c'est la Loi 31. §. 4. au Digeste de *Donationibus*.

*Ratæ donationes esse non possunt post crimen perduellionis contrañdum , cùm heredem quoque teneat , etsi nondum postulatus vitâ decesserit.*

Le moment qui l'a rendu coupable d'un tel crime , voilà le temps de l'incapacité marquée par la Loi 6 au Code *ad Legem Juliam Majestatis* , §. 1.

*Qui incidit in hoc crimen , neque vendere potest , neque manumittere , neque ullo modo alienare , nec rectè ei solvit debitor.*

La Loi 8 au même titre répète la même décision.

Ce principe supposé , remarquons d'abord que personne ne doute que le Roi n'ait le pouvoir de donner telle étendue qu'il lui plaît à ses graces. La Justice a des bornes : il n'y en a point à sa bonté. Il peut donc donner un effet rétroactif à ses graces , pourvu que ce ne soit pas au préjudice d'un tiers ; parce qu'en accordant un bienfait à un de ses sujets , le Roi n'ôte jamais le droit acquis à un autre.

Mais il faut que cette volonté soit connue par les Lettres mêmes ; & lorsque le Roi ne s'y est point expliqué précisément sur les actes passés pendant que l'incapacité a subsisté , alors quelle regle doit-on suivre ? C'est ce qu'il est assez difficile de décider dans une matiere où nous trouvons peu de guides , soit dans les Loix , soit dans les Arrêts , soit dans les Ecrits des Docteurs.

Tome V.

T

1700.

Essayons cependant d'en découvrir les véritables principes, & distinguons deux cas différens, dans lesquels on peut demander si la grace du Prince confirme tous les actes qui sont placés dans l'intervalle odieux de l'incapacité.

Premier cas. Lorsque l'acte en soi est valable, & n'a d'autre défaut que l'incapacité qui résulte d'un crime précédent, sans qu'on puisse le regarder comme un nouveau crime.

Second cas. Lorsque l'acte est non seulement défectueux par le temps dans lequel il est passé, mais augmente encore le crime qui avoit produit l'incapacité.

Le premier cas peut paroître très-difficile.

D'un côté on peut dire :

1°. Que l'incapacité est une partie de la peine, & que la Loi éteignant la peine avec le crime même, on ne peut en faire subsister une partie contre l'intention du Prince.

2°. Que les Lettres d'abolition, & sur-tout celles de M. le Duc de Guise, contiennent une clause expresse par laquelle on le rétablit dans la possession & jouissance de ses biens, *ainsi qu'il a fait ou pu faire auparavant toutes les procédures & condamnations, & comme si rien ne fût advenu.* Paroles si fortes, qu'il semble qu'elles décident nettement la question.

3°. Enfin, que l'on ne sçauroit donner trop d'étendue à ces sortes de graces, puisque, suivant la remarque de M. Cujas, c'est à elles que s'appliquent ces paroles de la Loi 3, ff. de *Constitutionibus Principum beneficium Imperatoris . . . quam plenissimè interpretari debemus.*

D'un autre côté on peut répondre :

1°. Que la peine n'est effacée, n'est remise, n'est abrogée que pour l'avenir, & non pour le passé ; & que puisqu'on veut regarder l'incapacité comme une partie de la peine, on doit en conclure que l'incapacité ne cesse aussi que du jour des Lettres d'abolition.

2°. Que c'est un principe général, que les Lettres d'abolition n'ont d'effet que pour ce qui est expressément contenu dans la grace du Prince ; & comme il n'y est point parlé du passé, on ne doit pas faire violence aux termes des Lettres,

pour leur donner une extension qui n'est point comprise dans l'intention du Roi.

---

---

1700.

Au reste tous ces termes , *pour en jouir comme auparavant les condamnations, & comme si rien ne fût advenu*, se rapportent toujours au temps présent.

Et il y en a même deux preuves écrites dans l'espece de cette Cause.

Une dans l'Arrêt d'enregistrement , qui a ordonné que l'amende ne seroit point rendue à M. le Duc de Guise.

Et pouviez-vous marquer plus évidemment , MESSIEURS, que vous n'avez pas cru que l'on puisse donner un effet rétroactif à la grace du Prince ; que c'étoit assez pour M. le Duc de Guise de recouvrer son premier état , par rapport à l'avenir , sans faire revivre ce même état , par rapport au passé ; & qu'enfin , il étoit du bien public & du salut de l'Etat , qu'il restât toujours quelque trace de cette juste sévérité avec laquelle vous avez puni la révolte d'un Pair de France contre son Roi ?

L'autre preuve est dans les mêmes Lettres d'abolition. Lorsqu'il a été question de faire revivre les titres de Duché & de Principauté , que le Roi avoit éteints dans le temps de la retraite de M. le Duc de Guise , & de révoquer le don qui avoit été fait de ses biens à Madame sa mere, s'est-on contenté de ces clauses générales, qu'on relève ici avec tant de soin , & n'a-t-on pas jugé qu'il étoit nécessaire d'insérer une clause spéciale dans les Lettres d'abolition ? &c. Donc le Prince qui a accordé la grace, n'a pas cru qu'elle eût de plein droit un effet rétroactif , & sur-tout , sur ce qui n'étoit qu'une suite de la condamnation , parce que les choses n'étoient plus entieres , & qu'elles avoient été consommées dans le temps de l'incapacité.

3°. N'y aura-t-il point de différence entre un innocent absous par la Justice, & un coupable absous par la grace du Prince ? Le Roi peut à la vérité , égaler l'un à l'autre, mais ne faut-il pas qu'il le déclare ?

. T ij

1700.

Nota. M. l'Avocat Général le prouva par la différence qui est entre les Lettres de naturalité & les Lettres de déclaration, entre la légitimation per subsequens matrimon. & la légitimation per rescriptum Principis. Puis il continua ainsi.

4°. Qu'il doit y avoir quelque différence entre un sujet fidèle, qui après avoir été pris par les ennemis de l'Etat, revient en France jouir du droit de retour, appelé *postliminium*, & un sujet auquel le Prince fait grace par un excès d'indulgence. La Loi fait aisément des fictions favorables, lorsqu'il s'agit du premier; mais elle refuse d'en faire pour le second.

*Transfuga nullum postliminium est, nam qui malo consilio & proditoris animo Patriam reliquit, hostium numero habendus est.*  
L. 19. §. 4. ff. De captivis & postliminio.

Il n'est pas à présumer que la Loi fasse une fiction en faveur d'un coupable: il faudroit donc qu'elle l'eût expliquée expressément, sinon cette fiction ne peut être supplée.

5°. Que le Droit Romain nous apprend que l'on ne donne point un effet rétroactif aux Lettres d'abolition, contre les actes consommés pendant l'incapacité de celui qui est condamné.

Un pere à la vérité, recouvre par l'indulgence du Prince, les droits de la jouissance paternelle qu'il avoit sur ses enfants avant la condamnation; mais tout ce que ses enfants ont fait pendant son incapacité, est confirmé par la Loi, même leur testament, à l'égard duquel on ne peut pas dire cependant, qu'il y eût encore de droit acquis irrévocablement à un tiers, de peur, dit la Loi dernière, §. 1. Cod. de *Sententiam passis & restituis*, que par une étrange absurdité, il n'arrive que l'on juge que le fils a été en même-temps, pere de famille & fils de famille, affranchi de la puissance paternelle & soumis à cette même puissance. *Ne eorum rescissio efficiat (quod est maxime absurdum) eodem tempore nec in patris nec in suâ fuisse potestate.*

Disons ici la même chose.

1700.

N'est-il pas également impossible de présumer que M. le Duc de Guise a été en même-temps capable & incapable de contracter un Mariage légitime ? Capable , si on examine son domicile actuel dans les Pays-bas , qui le soumettoit au Curé de Bruxelles : incapable , si l'on admet l'effet rétroactif que l'on veut donner aux Lettres ; puisqu'alors , il faudra supposer que son domicile a toujours été en France , & qu'ainsi il ne pouvoit trouver ailleurs un Pasteur légitime & un véritable Curé.

Partagera-t-on la grace du Prince ? &c.

6°. Que notre usage confirme encore l'autorité du Droit Romain , puisque c'est une maxime incontestable que les successions échues depuis la condamnation ou depuis le crime , lorsqu'il s'agit d'un crime de lèse-Majesté , ne sont point rendues au condamné lorsque le Prince le restitue.

*Hyeron. Gig. Tract. sing. de crim. lés. Maj. quæst. negat donationem post crimen lés. Majest. factam convalescere, si reus à Principe restitutus sit.*

Nota. M. l'Avocat Général a étendu cet argument par l'exemple des condamnations par contumace , par la diversité de la Jurisprudence du Parlement de Paris & du Parlement de Toulouse. Ensuite il a continué ainsi.

7°. Que les Traités de paix parlant de ceux qui possèdent des biens dans les deux Royaumes , ou qui ont suivi le parti d'un des deux Rois , ne les remettent en possession que pour prendre les biens dans l'état où ils sont.

Ces exemples peuvent souffrir un contredit , qui est que par-tout il s'agit *de jure alteri quæsito quod Principis gratia auferre non potest.*

Mais : 1°. Cela seul qu'*interim alteri jus irrevocabile quæri potuit* , ne suffit-il pas pour montrer que la Loi n'a point pensé à donner jamais un effet rétroactif à la grace du Prince ?

2°. La raison du Droit Romain *suprà* 5°. est indépendante , &c.

3°. Il faudroit donc faire voir que dans les autres cas où il ne s'agit point de préjudicier à un tiers , on a donné un effet rétroactif à l'abolition ; mais nul exemple allégué.

1700.

Telles sont toutes les raisons de cette opinion, raisons au moins aussi fortes que celles de l'opinion contraire.

Nous avouons que notre esprit demeure presque suspendu entre les deux partis ; mais pour finir ce doute, il semble qu'il faut passer au second cas que nous avons proposé d'abord.

Second cas d'un acte criminel en lui-même, indépendamment de la qualité de celui qui l'a passé.

Trois sortes de crimes que l'on prétend trouver en un seul.

Mariage d'un des plus grands Seigneurs du Royaume, d'un Pair de France, d'un possesseur de plusieurs fiefs, qui le soumettoient également au Roi, & comme vassal, & comme sujet, sans avoir obtenu son consentement avant que de le contracter.

Mariage avec une Etrangere.

Mariage enfin avec une ennemie.

Examinons si ces trois circonstances réunies suffisent pour rendre l'*Acte criminel*.

Et supposé qu'on ne puisse douter que cet acte ne renferme un nouveau crime, ajouté à celui de la rébellion de M. le Duc de Guise, nous n'aurons plus qu'à tirer des conséquences justes & précises de cette vérité, pour achever de vous expliquer nos sentiments sur le Mariage que nous examinons depuis si long-tems.

Premiere circonstance. Mariage d'un Pair de France & d'un des plus grands Seigneurs de l'Etat, sans le consentement du Roi.

Ce n'est point ici le lieu d'approfondir la grande, la célèbre question, qui semble renfermée dans l'examen de cette premiere circonstance.

Une question si importante demanderois des forces toutes nouvelles, & un discours tout entier.

Ou plutôt, disons que cette question a été si doctement traitée & si sçavamment approfondie dans ce siecle, par des Eerits qui sont entre les mains de tout le monde, que cette matiere, toujours grande & toujours illustre en elle-même, semble être devenue commune par les dissertations qui l'ont éclaircie & qui l'ont presque entièrement épuisée.

Contentons-nous donc de remarquer en général :

Que les Mariages des Princes du Sang, & mêmes des grands Seigneurs, ont toujours été regardés comme une action, qui, loin de se renfermer dans leur famille particuliere, intéressoit toute la République.

On a jugé qu'ils appartenoint à la Patrie & à leur Prince, d'une maniere encore plus étroite & plus singuliere que le reste des Citoyens ; & que toutes leurs actions devant avoir pour but le bien & la gloire de l'Etat, c'étoit à l'Etat encore plus qu'à eux-mêmes, à examiner si l'alliance qu'ils vouloient contracter pouvoit lui être avantageuse.

Enfin, que, les Rois étant regardés comme les peres, les tuteurs, les gardiens & les protecteurs des Princes du Sang, & de ceux que leur naissance élève aux premières dignités de l'Etat, ils commettoient un véritable crime lorsqu'ils méprisoient tant de titres & tant de qualités réunies à celle de Souverain, en se mariant sans avoir obtenu la permission du Roi.

Qu'autrefois même, ce droit n'étoit pas uniquement propre aux Rois & aux Souverains, que les simples Seigneurs l'exerçoient sur leurs vassaux, & que l'Eglise même a reconnu cette autorité dans le huitième siècle, puisque par un Canon du Concile de Compiègne, de l'an 757, elle déclara le Mariage d'un vassal absolument nul, parce qu'il l'avoit contracté sans le consentement de son Seigneur.

Que depuis, cette obligation renfermée dans la personne des Rois, a été renouvelée de temps en temps, par des conventions expressees, qui ne doivent pas être regardées comme des Loix particulieres, mais comme une simple confirmation de la Loi générale.

Que ceux qui ont osé violer cet engagement, & rompre ce nœud qui doit paroître si précieux aux Seigneurs du Royaume, puisqu'il les attache si étroitement à la personne du Roi, ont souvent été regardés, poursuivis, punis comme criminels d'une espèce d'attentat contre l'autorité du Souverain. Les exemples fameux du Comte d'Armagnac & du



1700.

Comte d'Alençon sous Charles VII ; sans remonter plus haut ; l'exemple du procès du Maréchal de Biron , en font des preuves éclatantes.

Enfin , nous pouvons ajouter , que quoique dans ces derniers temps , l'on ait souvent dissimulé ces sortes de Mariages par rapport aux grands Seigneurs , comme on l'a voulu prouver par la réponse de la Noblesse à la proposition que le Roi Henri III fit dans l'Assemblée de Saint-Germain de les rétablir , il faut néanmoins avouer que la raison d'Etat qui subsiste toujours , & les circonstances qui accompagnent ces Mariages , peuvent donner lieu aux Juges de les regarder , ou comme tolérables , ou comme absolument criminels.

Pour se réduire , attendu la longueur de la Cause , on se bornera à ces deux maximes :

L'une , que le Mariage des Princes du Sang est absolument nul , même *quoad fœdus* , & que cette loi est encore dans sa pleine vigueur , comme le prouve l'exemple de feu Monsieur\*.

L'autre , qu'à l'égard des grands Seigneurs , attendu la longue désuétude , il n'en est pas de même. Mais que ces Mariages , à leur égard , sont sujets à des peines arbitraires selon la gravité des circonstances.

Or , entre les peines , quelle peine plus douce & plus proportionnée , que la privation des effets civils ?

Or , quelles sont ces circonstances ? C'est ce qui nous conduit nécessairement à l'examen des deux derniers degrés qui peuvent rendre cette faute plus inexcusable.

Seconde circonstance Mariage avec une Etrangere.

*Nota. M. l'Avocat Général dans son Manuscrit, indique qu'il ne citera point le Droit Romain, où le Mariage exigeoit la qualité de Citoyen Romain. Justas nuptias inter se Cives Romani contrahunt. Instit. de Nuptiis, ni même le Droit Romain dans le dernier âge de la République, presque entièrement aboli sur ce point, & par conséquent qu'il ne parlera ni de Cléopatre ni de Berenice. Puis reprenant son texte; il continue ainsi qu'il suit.*

\* On peut voir la décision du Clergé de France sur cette affaire, & l'inventaire de M. Molé dans la même affaire.

Mais

Mais il est certain toujours que c'est un crime, *quando Rege inconsulto, alienigena uxor ducitur.*

Et en effet, c'est presque toujours dans ce cas que l'on s'est élevé autrefois contre les Mariages contractés par les grands Seigneurs, &c.

Troisième circonstance. Mariage avec une Ennemie.

Où il faut abolir tout vestige de cet ancien usage, conforme à la raison naturelle & à l'utilité publique, où il faut avouer que jamais il n'y a eu plus de sujet d'en réserver au moins quelques restes par rapport aux effets civils.

Nota. *M. Avocat Général a repris ici les principales circonstances de l'affaire ; après quoi il a dit.*

Un Duc de Guise se lie aux ennemis de l'Etat, & sceller son union par un Mariage qui le lie étroitement avec une des plus puissantes maisons du Brabant, &c.

S'il est défendu, comme le dit M. le Bret, aux grands Seigneurs, d'équiper des vaisseaux, d'avoir des maisons fortes, &c. *quando magis*, de se lier par le plus inviolable de tous les engagements avec les ennemis de l'Etat.

Ce crime qui a paru si grand à nos pères, deviendra-t-il léger par l'oubli des anciennes maximes, & parce qu'il se présente rarement des occasions de le punir ?

Au contraire, c'est parce qu'il est rare qu'il semble que l'on est plus obligé de saisir une occasion de soutenir avec fermeté l'intérêt de l'Etat.

Cela supposé, peut-on dire que les lettres d'Abolition ont confirmé un tel acte ?

S'il étoit innocent en soi, grande question, & la rigueur du Droit seroit contre, &c.

Mais il est coupable, & nous venons de compter jusqu'à trois différents degrés dans un seul crime.

Comment appliquer à ce crime des Lettres d'Abolition qui n'en parlent point ?

1°. Les lettres ne se rapportent qu'aux faits qui y sont.

Tome V.

1790.

énoncés, quelque générales qu'elles paroissent ; or , ce fait n'y est point marqué.

20. Damhouder & autres praticiens, tiennent que l'omission ou la réticence d'un crime, rend les Lettres subreptices & inutiles pour le crime qui y est expliqué, de même que dans les provisions de Cour de Rome, &c.

On ne peut point présumer que le Roi ait eu intention de l'y comprendre.

1°. S'il avoit eu cette intention, certainement on n'auroit pas négligé de l'exprimer ; Conseil de M. de Guise trop habile pour tomber dans cette négligence.

2°. On a bien pris la précaution de marquer que les Lettres auroient un effet rétroactif par rapport à la confiscation & au rétablissement des dignités ; & cependant ce rétablissement, effet beaucoup plus naturel de la grace du Prince, pourquoi a-t-on donc omis de parler du Contrat ?

3°. Nous apprenons par un fait singulier, qu'il n'est pas nouveau de faire mention de cette espèce de crime dans des Lettres d'Abolition.

Il est nommément exprimé dans celles que Charles VII accorda au Comte d'Armagnac, & qui furent enregistrées au Parlement de Tholose en 1446.

4°. Enfin, sans cela, quelle différence y auroit-il entre un Mariage contracté en France avec une Française, avec l'agrément du Roi, & un Mariage contracté pendant la guerre avec une Etrangere & une Ennemie de l'Etat ?

Et cela, n'y ayant eu aucune possession en France, *quod imprimis notandum* : car, c'est une plaisante possession que le passeport.

S'il y avoit eu une possession de l'etat publique & certaine en France, on pourroit dire que le Roi auroit approuvé, que la Loi auroit tacitement confirmé ce Mariage, quant aux effets civils ; & alors on examineroit si cette espèce de ratification remonteroit jusqu'au contrat, ou si son effet n'auroit lieu que du jour des Lettres d'Abolition : mais ici rien de tout cela.

*Nota. Le manuscrit indique en abrégé que M. l'Avocat Général conclut ici, que ce Mariage est aussi indigne d'être regardé comme légitime dans l'Etat, que comme Sacrement dans l'Eglise, qu'ensuite il récapitula & expliqua les demandes incidentes, & qu'il continua ainsi qu'il suit.*

1700.

Sur l'Appel comme d'abus, tant des procédures de la Rote que de la célébration du Mariage, dire qu'il y a abus, & en conséquence débouter la partie de M<sup>e</sup> Nouet de toutes les demandes par elles formées en exécution du Contrat du 16 Novembre 1641; & sur le surplus des demandes, les Parties hors de Cour, si ce n'est que la Cour ne juge plus à propos d'accorder un délai à la Partie de M<sup>e</sup> Nouet, pour rapporter les titres originaux & pièces justificatives de ses prétendues créances.

L'Arrêt a jugé conformément aux Conclusions sur les premiers Chefs, & sur le dernier, concernant les demandes incidentes, il a ordonné que les Parties se pourvoient, &c.

Il a été prononcé le Mardi 5 Janvier 1700, plaidant Robert de Saint-Martin pour M. le Duc d'Orléans, M. le Prince de Condé & Madame d'Hanower, & Nouet pour le sieur Prince de Berghes. Voici cet Arrêt tel qu'il est dans les Registres.

## EXTRAIT DES REGISTRES DU PARLEMENT.

*Du 5 Janvier 1700.*

**E**NTRE Monsieur, Fils de France, Frere unique du Roi, Duc d'Orléans, Légataire universel de feu Mademoiselle Anne-Marie Louise d'Orléans Duchesse de Montpensier, Héritière bénéficiaire quant aux meubles & acquêts & propre maternel, de feu Damoiselle Marie de Lorraine, Duchesse de Guise, & encore de son chef Héritière bénéficiaire de Henri de Lorraine, Duc de Guise, second du nom, & ayant repris, par acte du 26 Février 1699, au lieu de ladite feu Demoiselle d'Orléans. Henri-Jules de Bourbon, Prince de Condé, Prince du Sang, Duc d'Anguien, Chateauroux, Pair & Grand-Maître de France; Anne Palatin de Baviere, Princesse, son épouse; & Henriette-Bénédict

Vij

Palatin de Baviere, Duchesse Douairiere d'Hanover, lesdites Dames Princesse de Condé & Duchesse d'Hanover, Héritieres par bénéfice d'inventaire quant aux propres paternels de feu ladite Demoiselle de Guise, & ayant repris au lieu d'elle, par acte du 17 Août 1699; Appellants comme d'abus de toutes les procédures faites à la Rote de Rome, commissions qui y pourroient être décernées, & exécution d'icelle. Commission de ladite Rote du 3 Janvier 1665. Citation faite en conséquence du Jugement rendu à la Rote le 9 Juin 1666, d'une part; & Messire Philippe-François de Berghes, seul & unique Héritier de défunte Honorée de Berghes, au jour de son décès, veuve du Comte de Bossu, Intimé & Demandeur, aux fins de la commission par lui obtenue en Chancellerie le 20 Octobre 1698, & exploit fait en conséquence le 19 Novembre audit an, à ce qu'il fût reçu opposant à l'exécution des Arrêts de la Cour des 31 Mars, 16 Septembre 1665; 10 Décembre 1666 & 6 Septembre 1667; faisant droit sur son opposition, ensemble sur lesdites appellations comme d'abus; il fut dit qu'il n'y avoit abus, les Appellants condamnés en l'amende de l'Ordonnance, en conséquence que les Parties seroient renvoyées au Châtelet, pour y procéder sur la demande dudit de Berghes du 13 Août 1687, suivant les derniers errements; si mieux n'aime la Cour, ainsi que ledit de Berghes le requiert, évoquer le principal différend des Parties pendant audit Châtelet sur ladite demande; & y faisant droit, déclarer le Contrat de Mariage d'entre Henri de Lorraine, Duc de Guise, & ladite Dame Honorée de Berghes, du 16 Novembre 1641, exécutoire contre lesdits Héritiers & biens tenans desdites Demoiselles de Montpensier & de Guise, comme il étoit contre icelles en qualité d'Héritieres dudit Henri de Lorraine, Duc de Guise; ce faisant, qu'ils seroient condamnés personnellement, pour telles parts & portions qu'ils seront Héritiers desdites Demoiselles de Montpensier & de Guise, hypothécairement & solidairement pour le tout, payer audit de Berghes, audit nom de seul Héritier de ladite feu Honorée de Berghes, premièrement; les arrérages du Douaire de ladite Honorée de Berghes, à raison de quarante mille florins par chacun an; valant cinquante mille livres monnoye de France, à compter du deux Juin 1664, jour du décès dudit sieur Duc de Guise, jusqu'au 19 Août 1679, jour du décès de ladite de Berghes; soixante mille florins, valant soixante-quinze mille livres monnoye de France, pour la chambre étoffée & pierreries accordées à ladite feu de Berghes par ledit Contrat de Mariage; la somme de huit mille florins, valant dix mille livres monnoye de France, prétendue reçue par ledit feu sieur Duc de Guise, de Eugene de Bossu, frere & héritier de Albert, Comte de Bossu, vivant, mari de ladite de Berghes, suivant l'acte du 13 Août 1642, & faisant partie de quatorze mille florins prétendus apportés en dot par ladite de Berghes audit Comte de Bossu, & adjugés par Jugement

rendu à Malines entre ledit sieur de Guise & ladite de Berghes & ledit Eugene de Bossu, le 18 Juillet 1642; la somme de quinze cent livres par chacun mois de provision, adjugés à ladite Dame de Berghes contre ledit feu sieur Duc de Guise, par le Jugement rendu à la Rote de Rome le 31 Mai 1656, jusqu'au décès dudit sieur Duc de Guise; la somme de sept mille neuf cent cinquante-cinq florins, valant onze mille cinq cent cinquante-quatre livres huit sols monnoye de France, pour la valeur de la chambre étoffée, adjugée par Jugement du Grand-Conseil de Malines, rendu contre ledit Eugene de Bossu, héritier dudit Comte de Bossu, des 18 Juillet 1642 & 28 Juin 1647, déduction faite de huit cent quarante-cinq florins douze sols, pour la valeur des chevaux & autres meubles reçus par ladite de Berghes, après le décès dudit Albert Comte de Bossu; la somme de trente-un mille six cent cinquante-neuf florins quatre sols, revenant monnoye de France à trente-neuf mille cinq cent soixante-quatorze livres, prétendues employées pour ledit sieur Duc de Guise au payement de ses Créanciers demeurants à Bruxelles; auxquels on prétend qu'il avoit fait obliger avec lui ladite Honorée de Berghes, suivant la liquidation faite par le Commissaire du Grand-Conseil de Malines; par l'état du 26 Février 1649; lesquelles trente-neuf mille cinq cent soixante-quatorze livres ledit de Berghes prétend provenir des arrérages du douaire de ladite Honorée de Berghes, à cause de son mariage avec ledit Comte de Bossu; la somme à laquelle se trouvera monter la valeur d'une boîte à portrait de diamants, & d'une paire de pendans d'oreilles couverte de diamants qui étoient engagés; & ledit feu sieur Duc de Guise & ladite de Berghes, par leur prétendu écrit du 28 Août 1642, ont reconnu que ledit Eugene de Bossu leur a fait rendre la somme de quatre mille neuf cent florins, valant monnoye de France six mille cent vingt-cinq livres, contenues en quatre prétendues quittances des 12, 19 & 24 Décembre 1641, prétendues données par la Dame de Grimberghes à Allonzo Lopez, en l'acquit dudit sieur Duc de Guise, au moyen de l'obligation de ladite de Berghes, du 21 Décembre 1641, au profit de ladite Dame de Grimberghes sa mere, de lui faire désengager ses hardes & pierreries qu'elle avoit engagées au Mont de Pieté à Bruxelles; la somme de six cent livres de gros, valant six florins chaque livre de gros, revenant à six mille livres monnoye de France, portée par la prétendue obligation du 15 Mai 1645, faite par ladite de Grimberghes au profit du nommé Dahose, & à lui par elle payée, suivant la quittance du 20 Novembre 1648, en l'acquit de ladite Dame de Berghes, pour sa dépense à Douvres; la somme de trois mille deux cent florins, valant monnoye de France quatre mille livres, pour la valeur de deux rentes héréditaires de deux cent florins chacune, transportées par lad. de Berghes aux nommés Lemire & Marie Vennel, sa belle-sœur, qui étoit due à ladite de Berghes par ledit Comte de

1700.

Bossu, & constituée le 9 Mai 1648, ledit transport fait pour demeurer quitte de six mille cinq cent florins, pour marchandises de drap & autres denrées, suivant la Sentence rendue au Grand-Conseil de Malines le 24 Décembre 1646, contre ledit sieur Duc de Guise & Dame de Berghes; aux intérêts au denier seize desdits arrérages de douaire, à raison de cinquante mille livres par an; soixante-quinze mille livres de préciput; huit mille livres, faisant partie de quatorze mille livres des deniers dotaux apportés en mariage par ladite de Berghes audit Comte de Bossu; onze mille cinq cent cinquante-quatre livres huit sols, pour le prix de la chambre étoffée adjudgée à ladite de Berghes par Jugement rendu à Malines les 18 Juillet 1642, 28 Juin 1647; trente-neuf mille cinq cent soixante-quatorze livres prises sur le douaire de ladite de Berghes avec ledit Albert Comte de Bossu, prétendue employée au paiement des dettes dudit sieur Duc de Guise, à compter du jour qu'ils ont été reçus par ledit sieur Duc de Guise, & des autres sommes, à raison de l'Ordonnance, d'une part: Et Monsieur, Fils de France, Duc d'Orleans, Frere unique du Roi; Henri-Jules de Bourbon, Prince de Condé, Prince du Sang; Madame Anne Palatin de Baviere, Princesse, son épouse, & ladite Dame Duchesse Douairiere d'Hanower, esdits noms, défendeurs d'autres: Et encore entre Monsieur, Fils de France, Duc d'Orleans, Frere unique du Roi, le Prince de Condé & Madame Anne Palatin de Baviere, Princesse, son épouse, Madame Henriete-Benedicte Palatin de Baviere, Duchesse Douairiere de Hanower, esdits noms, demandeurs en Requête des 3 Juin & 20 Novembre 1699, à ce qu'en plaidant sur les appellations & demandes dudit sieur de Berghes, & sur les appellations comme d'abus interjettes par Mademoiselle d'Orleans, Duchesse de Montpensier; & Damoiselle Duchesse de Guise, reçues par lesdits Arrêts de années 1665, & 1666 les Parties viendroient pareillement plaider sur les appellations comme d'abus, permission du Curé de Sainte Gudule, célébration dudit Mariage, du 16 Novembre, Sentence de la Rote, de provision des 31 Mai 1656 & 5 Mars 1666, commission du 9 Juin 1666, contenues dans les Lettres de la grande Chancellerie, données à Versailles les 28 Mai & 18 Novembre 1699, & y faisant droit, il soit dit qu'il a été mal, nullement & abusivement permis, procédé & célébré, tant par Jacques Coffier, Curé de Sainte Gudule de Bruxelles, que par Charles de Mansfeld; qu'il a pareillement été mal, nullement & abusivement procédé & jugé à la Rote, débouter ledit sieur de Berghes de ses demandes & oppositions, & le condamner aux dépens; & ledit sieur de Berghes, intimé & défendeur, d'autre: Et encore entre Monsieur, Fils de France, Duc d'Orleans, M. le Prince de Condé, Madame la Princesse son épouse, & ladite Dame Duchesse Douairiere de Hanower, demandeurs en Requêtes par eux présentées à la Cour les 20 & 23 Novembre 1699, à ce qu'en prononçant

sur lesdites appellations comme d'abus & oppositions, & déboutant ledit de Berghes de ses oppositions, il soit dit qu'il a été mal, nullement & abusivement procédé, célébré, décerné & jugé, & en tant que besoin est ou seroit, leur donner acte de ce qu'ils consentent, même requierrent l'évocation des demandes dudit de Berghes pendantes au Châtelet, du 13 Août 1687, & à laquelle évocation ledit de Berghes a aussi conclu, & y faisant droit, le débouter de toutes ses demandes, tant formées au Châtelet qu'en la Cour, par sa commission du 26 Octobre 1698, & le condamner aux dépens, d'une part, & ledit de Berghes défendeur, d'autre : Et encore entre ledit de Berghes, demandeur en trois Requêtes; la première du 14, & la seconde & troisième du 15 Décembre 1699; la première tendante à ce que Monsieur, *Fils de France*, Duc d'Orléans, M. le Prince de Condé, Madame la Princesse son épouse, & ladite Dame Duchesse de Hanower, soient condamnés pour telles parts & portions qu'ils sont héritiers de ladite feu Demoiselle Duchesse de Guise, & hypothécairement pour le tout, lui payer premièrement, vingt mille florins valant vingt-cinq mille livres, d'une part, prétendues dues par la succession du feu Comte de Boslu, mari de ladite de Berghes, pour partie des arrérages de son douaire; secondement, six mille quatre cent florins valant monnoye de France huit mille livres, faisant partie du douaire de deux cent florins par an, à prendre par ladite de Berghes sur la succession dudit sieur Comte de Boslu, le tout prétendu cédé & transporté par ledit feu sieur Henri de Lorraine, Duc de Guise, & ladite Dame de Berghes, à Henri Boudon, Marchand en la ville de Bruxelles, suivant l'acte passé pardevant Notaires, contenant ledit transport, du 9 Octobre 1642; en troisième lieu, seize mille florins valant monnoye de France vingt mille livres, aussi dues à ladite de Berghes pour arrérages de son douaire, sur la succession dudit feu Comte de Boslu, aussi transportées par ledit feu sieur Duc de Guise & ladite Dame de Berghes audit Boudon, avec huit cent florins valant monnoye de France mille livres, pour deux années desdites deux rentes de deux cent florins chacune, par acte prétendu passé pardevant Notaires à Bruxelles, le 10 Octobre 1642; en quatrième lieu, la somme de vingt mille florins valant monnoye de France vingt-cinq mille livres pour la valeur des meubles & pierreries appartenants à ladite Dame de Berghes, & dont l'on prétend que ledit sieur Duc de Guise a disposé, ainsi que l'on prétend qu'il résulte de la Lettre écrite par ledit sieur Duc de Guise à Don Francisco de Meslo, du 12 Octobre 1642, reconnue dudit sieur Duc de Guise par deux autres Lettres par lui écrites à ladite Dame de Berghes les 8 Août & 6 Septembre 1643, & par la Requête présentée par ladite Dame de Grimberghes au Chancelier de Brabant, aux intérêts desdites sommes à raison des Ordonnances, à compter des jours que ledit sieur Duc de Guise a disposé & reçu lesdites sommes, & aux dépens : la



seconde desdites Requêtes, à ce qu'en adjugeant audit de Berghes les conclusions par lui prises, les informations faites à la Requête dudit feu sieur Duc de Guise, de l'Ordonnance du Lieutenant Criminel du Châtelet, à l'encontre de ladite feu Dame de Berghes, & qui ont été apportées au Gref de la Cour, de l'Ordonnance d'icelle, & depuis mises entre les mains des Gens du Roi, soient déclarées nulles, & comme telles, quelles seront rejetées de la Cause, avec defenses de s'en servir, & en cas de contestations, condamnés aux dépens; & la troisième desdites Requêtes, à ce qu'en adjugeant audit de Berghes les fins & conclusions par lui prises en l'Instance, & particulièrement des premier, deux, quatre & neuvième Chefs de sa demande, comme dépendante de la question du Mariage, qui sera confirmé, le surplus de ses autres Chefs, concernant la restitution des sommes prétendues touchées par ledit feu sieur Duc de Guise, en vertu d'aliénation que l'on prétend avoir été par lui faites des biens appartenans à ladite Dame de Berghes, ou prétendues payées par elle aux Créanciers dudit feu sieur Duc de Guise & à son acquit, renvoyer les Parties pardevant tel des Conseillers de la Cour qu'il lui plaira commettre, pour procéder à la liquidation des sommes qui doivent être restituées, sur les pièces qui seront représentées par ledit de Berghes, d'une part; & Monsieur, Fils de France, Frere du Roi, Duc d'Orléans, M. le Prince de Condé, Madame la Princesse son épouse, & Madame la Duchesse Douairiere de Hanower, esdits noms, défendeurs d'autre, sans que les qualités puissent nuire ni préjudicier. APRÈS que Nouet, Avocat du sieur de Berghes; & Robert de Saint-Martin, Avocat de Monsieur, du sieur Prince de Condé, de son épouse, & de ladite de Hanower, ont été ouïs pendant quinze Audiences, ensemble d'Aguesseau pour le Procureur Général du Roi,

LA COUR ayant aucunement égard à la Requête de la Partie de Nouet du 15 Décembre 1699, concernant l'information faite au Châtelet le 19 Novembre 1655, ordonne que ladite information sera rejetée; & sans s'arrêter aux oppositions formées par la Partie de Nouet, aux Arrêts des 31 Mars & 16 Septembre 1665, 10 Décembre 1666, & 6 Septembre 1687, en tant que touchent les appellations comme d'abus interjetées par les parties de Robert, tant de la célébration du prétendu Mariage, que des Jugemens intervenus à la Rote de Rome, DIT qu'il a été mal, nullement & abusivement procédé, célébré, statué & ordonné; & en conséquence, évoquant le principal sur les demandes de la Partie de Nouet, résultantes du prétendu Contrat de Mariage du 16 Novembre 1681, met les Parties hors de Cour & de procès, & la condamne aux dépens; & sur les autres demandes de la Partie de Nouet, ordonne qu'elle se pourvoira ainsi qu'il verra bon être; defenses & fins de non-recevoir des Parties de Robert au contraire. Fait ce cinq Janvier mil sept cent.

MÉMOIRE

## M E M O I R E

*SUR la nécessité de la présence ou du consentement du propre Curé de chacun des Contractans , pour la validité du Mariage.*

**L**A présence du propre Curé est considérée aujourd'hui comme une solemnité qui est en même tems ecclésiastique & politique. Ainsi , pour juger de sa nécessité , il faut consulter également & les canons & les Loix. On peut dire même que les canons peuvent mériter , en cette matiere , une attention encore plus grande que les Loix mêmes , parce que les Loix ayant adopté , en ce point , la disposition des Canons , il semble que pour bien entendre les Loix , il faut recourir aux Canons , qui en ont été la source , le fondement & le modele.

On ne connoît point de concile qui ait établi clairement & formellement la nécessité de la présence du propre Curé avant le Concile de Trente , adopté à cet égard par les ordonnances du Royaume. C'est donc par les termes du Décret de ce Concile , que l'on doit juger si l'intention de l'Eglise assemblée , a été de rendre la présence du propre Pasteur tellement nécessaire à la validité des mariages , que son absence emportât une nullité absolue.

Mais avant que d'entrer dans cet examen , il faut supposer qu'entre les empêchemens que les Canonistes appellent dirimans , il y en a de deux sortes : les uns ont la force de rendre le mariage nul d'une nullité absolue , qui a lieu dans toutes sortes de cas , & à l'égard de toutes sortes de personnes ; les autres ne produisent qu'une nullité relative , qui ne donne atteinte au mariage que dans certaines circonstances & par rapport à certaines personnes.

Ainsi , par exemple , l'empêchement du sang & de la

*Tome V.*

**X**

1700.

parenté, est suivi d'une nullité absolue, même a l'égard des contractans, & sans attendre que ce défaut soit relevé par d'autres Parties intéressées à combattre la validité du mariage.

Mais il n'en est pas de même du défaut de consentement des peres & meres, & du défaut de publication de bans. Il est constant, suivant l'esprit des Ordonnances & la Jurisprudence des Arrêts, que ces deux défauts n'operent qu'une nullité relative; c'est-à-dire que leur effet est renfermé dans le cas du mariage des mineurs, & lorsque les peres ou les meres ou les tuteurs s'en plaignent.

Cette distinction étant une fois supposée, il faut examiner de quel genre est la nullité fondée sur le défaut de présence du propre Curé; c'est-à-dire, si elle est absolue suivant le Concile de Trente, ou si elle est seulement relative.

Cette question peut être traitée en deux cas différens.

Le premier, lorsqu'aucun des deux Curés des contractans n'a célébré le mariage.

Le second, lorsqu'au moins un des Curés y a assisté, sans qu'il paroisse que l'autre Curé ait approuvé ni permis la célébration du mariage.

Dans le premier cas, les termes du Concile de Trente ne paroissent susceptibles d'aucune difficulté.

*Quid aliter*, dit ce Concile, *quàm præsentè Parocho, vel alio Sacerdote de ipsius Parochi sui ordinarii licentiâ, & duobus vel tribus testibus, matrimonium contrahere attentabunt, eos sancta Synodus ad sic contrahendum omninò inhabiles reddit, & hujusmodi contractus irritos & nullos esse decernit.*

Il n'y a rien dans ces termes qui n'établisse une nullité absolue: on n'y trouve ni condition ni restriction. La Loi n'est point faite en faveur d'un certain genre de personnes dont l'expression modifie, limite & détermine son application: il n'y est fait mention ni des mineurs, ni des majeurs, ni des peres de famille, ni de ceux qui sont en la puissance d'autrui: au contraire, le Concile y déclare en termes généraux & absolus, que tous ceux qui voudroient contracter un mariage hors la présence de leur propre Pasteur, sont par-là même incapables de

contracter valablement , & que les contrats qu'ils pourroient passer en ce cas , sont nuls & inutiles.

---

1700.

Si l'intention du Concile pouvoit être douteuse , à n'enviager que les termes mêmes de sa disposition , il seroit aisé de montrer par le préambule & par toute la suite de ce Décret , qu'on ne peut y donner aucun autre sens légitime.

En effet , on voit par tout ce qui précède & qui suit ces dispositions , que le but du Concile a été d'empêcher les mariages clandestins , & que c'est dans cette vue qu'il a établi la nécessité de la présence du propre Curé. Or , le vice de clandestinité pouvant infecter le mariage d'un majeur comme celui d'un mineur , on ne peut pas douter que l'intention du Concile n'ait été de comprendre l'un & l'autre dans sa disposition ; & l'on en doutera encore moins , si l'on considère la différence que les Peres du Concile ont mise entre la proclamation des bans & la présence du propre Curé. Ils ont regardé la première de ces solennités comme utile , non comme nécessaire , puisqu'ils laissent à l'Ordinaire la liberté d'en dispenser dans certains cas , au lieu que le défaut de l'autre emporte , selon eux , une incapacité absolue dans les contractans , & une nullité essentielle dans le contrat.

Il n'est plus tems de dire , comme on l'a dit autrefois , que ce Décret ne devoit pas être reçu dans le Royaume , parce que le Concile y avoit étendu son autorité sur le contrat , au lieu de ne régler que ce qui regarde le Sacrement , uniquement soumis à la puissance de l'Eglise.

Les Ordonnances du Royaume ont trouvé ce Règlement si utile , que sans s'arrêter aux expressions dans lesquelles il est conçu , & allant jusqu'au fond de la chose , qui a paru salutaire , elles en ont , pour ainsi dire , purifié la disposition en l'adoptant , & en lui prêtant par-là le secours de la puissance séculière , dont ce Règlement avoit besoin. C'étoit à elle en effet , qu'il appartenoit de prononcer sur la nullité du contrat ; mais elle l'a fait par les Ordonnances qui ont adopté une règle si utile.

Aussi , depuis ces Loix , & sur-tout depuis l'Edit de 1697 ,

X ij

1700.

il ne paroît pas qu'on ait douté qu'un mariage, même entre des majeurs, ne fût nul, lorsqu'il avoit été célébré sans la participation d'aucun des Curés des contractans, & sans la permission de l'Evêque.

Il n'y a donc que le second cas qui puisse faire la matiere d'une véritable difficulté, c'est-à-dire celui d'un mariage célébré par un des Curés sans la permission de l'autre.

Ce cas peut arriver en trois manieres.

Car, ou la proclamation des bans a été faite dans les deux Paroisses, & alors il est constant, que quoiqu'il n'y ait point de permission expresse de la part du Curé qui ne célèbre point le mariage, le simple certificat de la publication des bans délivré par lui, a la même force qu'un consentement formel donné à la célébration du mariage.

Ou il n'y a point, à la vérité, de proclamation de bans : mais ce défaut est couvert par une dispense de l'Evêque ; & en ce cas, comme l'Evêque est le Pasteur des deux Parties, comme le premier Curé de son Diocèse, si l'une & l'autre y demeurent, & que d'ailleurs les Ordonnances qui ont établi la nécessité de la permission du Curé des contractans, y ont toujours ajouté à l'exemple du Concile de Trente, l'alternative de la permission de l'Evêque, on peut encore soutenir qu'en ces cas, l'esprit du Concile & des Ordonnances, est suffisamment rempli, & que le propre Curé des deux contractans, est censé avoir approuvé la célébration du mariage.

Ou enfin, il n'y a ni proclamation de bans faite dans une des deux Paroisses des contractans, ni dispense de cette proclamation ; & c'est à l'espece véritable de la difficulté que l'on forme sur l'interprétation du Concile & des Ordonnances en cette matiere.

Pour l'approfondir solidement, il faut observer d'abord que la Loi qui établit la nécessité de la présence ou du consentement du propre Curé, a pu avoir deux motifs différens.

Le premier, fondé sur l'opinion de plusieurs Théologiens, qui regardent le Curé non-seulement comme témoin neces-

faire , mais même comme Ministre du Sacrement de mariage.

1700.

Le second , tiré de la nécessité de prévenir l'abus & les grands inconvéniens des mariages clandestins.

Si le premier motif étoit le seul fondement de la Loi , la question seroit décidée par le principe même de cette Loi ; car l'Eglise ayant déclaré d'un côté qu'il n'y a point de Sacrement sans ministre , si elle avoit décidé de l'autre que le propre Curé des deux contractans est le Ministre du Sacrement de mariage , il seroit sans difficulté que tout mariage à la célébration duquel les deux Curés n'auroient point concouru , seroit essentiellement nul à l'égard de l'Eglise , par l'absence du Ministre ; & les Loix civiles ayant imité en ce point les Loix ecclésiastiques , & ne reconnoissant plus de véritables mariages entre les Catholiques , s'ils ne sont aussi élevés à la dignité de Sacramens , ces sortes de mariages ne seroient pas moins nuls par rapport à l'Etat.

Mais on peut douter que ce premier fondement ait servi de motif à la Loi , parce que l'Eglise n'a point encore décidé absolument & expressément que le Curé fût le Ministre du Sacrement de mariage. Plusieurs Théologiens le soutiennent ; d'autres le regardent seulement comme témoin nécessaire. On dispute tous les jours sur ce point , qu'on ne regarde que comme une opinion sur laquelle les Théologiens peuvent exercer librement la subtilité de leurs controverses ; & s'il falloit même juger des sentimens des Prélats qui ont assisté au Concile sur cette question , par les termes dans lesquels leurs Décrets ont été conçus , ils paroîtroient n'avoir considéré dans le Curé que la qualité de témoin nécessaire.

C'est ce que la Congrégation des Cardinaux , établie pour l'interprétation du Concile de Trente , paroît avoir aussi supposé dans la plupart de ses décisions : il suffit de les parcourir pour en porter ce jugement ; & quoique les Décrets de cette congrégation ne soient d'aucune autorité dans ce Royaume , ils peuvent néanmoins servir à faire connoître de quelle manière ceux qui sont beaucoup plus attachés que nous aux déci-

1700.

fions du Concile de Trente, en matiere de discipline, l'ont entendu & l'exécutent encore aujourd'hui (a).

On ne peut donc révoquer en doute que le second motif que l'on vient de marquer, ne soit en effet la véritable raison qui a déterminé le Concile à faire cette Loi; les Peres du Concile l'ont si clairement exprimé dans leur Décret, qu'il est inutile de s'arrêter à prouver ici une vérité claire & évidente. Ils ont eu pour objet d'empêcher la clandestinité des mariages, & ils ont cru qu'il n'y avoit pas de moyen plus sûr pour y parvenir, que d'établir la nécessité de la présence du propre Curé.

Or, la clandestinité des mariages a deux caractères différens.

1<sup>o</sup>. Elle renferme un défaut de forme & de solemnité.

2<sup>o</sup>. Par ce défaut de forme & de solemnité, elle fait souvent un préjudice sensible à un tiers, qui avoit intérêt que la chose fût publique, afin de pouvoir l'empêcher.

Il faut donc examiner si la présence d'un des deux Curés, sans la participation de l'autre, remédie à ces deux inconvéniens; car si cela est, elle purge suffisamment le vice de clandestinité: au contraire, si cela n'est pas, comme ce défaut se trouvera toujours dans le mariage, il sera toujours justement soumis à la peine de nullité prononcée par la Loi.

Or, peut-on dire d'abord qu'il n'y ait plus aucun défaut de forme & de solemnité, lorsqu'un des deux Curés célèbre le mariage sans que l'autre en soit averti?

Pour en bien juger, il faut entrer dans l'esprit du Concile, lorsqu'il a établi la solemnité de la présence du propre Curé.

Il a voulu par-là que l'Eglise fût instruite de l'engagement des Parties, parce que suivant l'ancienne doctrine contenue dans ce passage de Tertullien, *nuptiæ non prius apud Eccle-*

(a) Les raisons de ceux qui regardent le Célébrant comme Ministre du Sacrement, ne sont pas rapportées dans ce Mémoire, qui tend à prouver la nécessité de la présence du propre Curé, quelque opinion qu'on puisse embrasser sur ce point. Ils répondent aux Auteurs qu'on leur oppose, que dans tous les Sacramens il y a un ministre différent de celui qui les reçoit; qu'il y a des paroles prescrites pour l'administration de ce Sacrement, où le Célébrant parle comme unissant les contractans, & que dans les rituels anciens, il disoit: *Ego, tanquam Dei & Ecclesiæ Minister, vos conjungo*; ce qui paroît indiquer la tradition de l'Eglise de France sur ce sujet.

*siam professæ juxta mœchiam judicari periclitantur*, il faudroit régulièrement que les mariages se fissent devant toute l'Eglise assemblée; mais comme cela seroit impossible, il faut au moins que le Pasteur de chaque Eglise particuliere, à laquelle les fideles doivent rendre compte de leur conduite, soit témoin de leur engagement, & qu'il y représente, pour parler ainsi, tout le corps des fideles dont il est le Pasteur. C'est en vain qu'on voudroit prétendre que l'Eglise est suffisamment représentée par le Curé de la Paroisse dans laquelle le mariage se célèbre: ce Curé ne peut représenter que le troupeau dont il est le Pasteur; mais il ne sauroit représenter celui qui est sous la conduite d'un autre; & pour développer encore plus clairement cette pensée, on peut dire que les deux Paroisses des contractans, représentées chacune par leur Pasteur, sont les dépositaires essentielles & nécessaires du mariage: ainsi, quand un des Curés n'en est pas instruit, il en est de même que si dans un acte dont la solemnité dépend de la signature de deux témoins, il n'y avoit qu'un de ces témoins qui eût signé.

Celui des conjoints qui se marie hors de sa Paroisse, n'est pas moins assujetti que l'autre des conjoints aux Loix de l'Eglise, & ne doit pas moins lui déclarer son mariage, & il n'est pas moins obligé d'avoir son approbation: cependant il ne le fait pas, dans le moment que son propre Curé ignore l'engagement qu'il veut contracter, & par conséquent le mariage n'a point à son égard celle de toutes les formalités qui lui est la plus essentielle en genre de Sacrement, c'est-à-dire la connoissance & l'approbation de l'Eglise.

Autrefois, dans le tems que l'Evêque seul exerçoit les fonctions de Pasteur dans son Diocèse, comme il étoit toujours le propre Curé de l'une & de l'autre Partie, la solemnité se trouvoit toujours également remplie à l'égard des deux contractans, qui lui déclaroient l'un & l'autre leur engagement; mais la multitude des fideles ayant obligé les Evêques à partager le poids de la sollicitude pastorale entre plusieurs Curés, il faut nécessairement que les deux Curés,



1700.

qui ne représentent qu'un seul Evêque , fassent ce que l'Evêque seul faisoit autrefois , sans cela l'Eglise ne connoîtroit le mariage que d'un côté & par rapport à l'une des deux Parties : ne connoître un acte qui est essentiellement le lien & l'engagement de deux personnes que par rapport à une seule , c'est ne le connoître que par rapport à aucune ; & en effet l'expérience apprend tous les jours que la connoissance du Curé qui célèbre le mariage , est souvent presque aussi inutile dans les cas où l'on veut le tromper , que s'il ne connoissoit aucune des deux Parties.

Il est donc évident que le premier caractère de la clandestinité , qui consiste dans un défaut de solemnité , n'est point suffisamment réparé par la présence d'un des deux Curés , sans la participation de l'autre , puisqu'en ce cas même , il est toujours vrai de dire qu'une des deux Eglises auxquelles le mariage doit être connu dans la personne de son pasteur , l'ignore néanmoins absolument.

Mais si ce premier caractère de clandestinité se trouve encore dans ces sortes de mariages ; le second en est encore plus inséparable , puisqu'il est certain que la présence d'un des Curés n'empêche point que ceux qui auroient intérêt de s'opposer au mariage , ne soient non-seulement surpris , mais dans une impossibilité morale de ne le pas être.

En effet , il est impossible d'exiger que les peres & les meres , les tuteurs ou les curateurs , & en un mot tous ceux qui peuvent s'opposer à un mariage , veillent également sur toutes les Paroisses du Royaume ; & c'est pour cela qu'on a jugé avec beaucoup de raison , que rien n'étoit plus salutaire que la nécessité de la présence du propre Curé , parce que cette regle étant une fois établie , il suffit de veiller sur une seule Paroisse pour être assuré qu'il ne se fera aucune surprise.

Or , cette précaution si utile , si nécessaire , sera continuellement éludée , si l'on autorise des mariages faits avec la participation d'un seul des Curés des Parties contractantes : car , quel est le pere ou le tuteur qui puisse être assez heureux pour découvrir la demeure & la Paroisse d'une fille qui voudra engager

engager un fils de famille dans un Mariage inégal & peut-être honteux ! Ainsi il arriveroit , si l'on s'écartoit de cette regle , qu'une Loi qui n'a été admise dans la police extérieure de l'Etat que pour l'honneur & pour la sûreté des familles , seroit absolument inutile , par l'expédient toujours sûr d'aller célébrer le Mariage dans la Paroisse où la fille voudroit aller acquérir un domicile , sans en faire part au Curé de celui qui vient l'épouser à l'insu de sa famille.

Ce raisonnement a toujours paru si puissant , qu'on ne doute point au Palais que lorsqu'il s'agit du Mariage d'un mineur , le défaut de présence , ou du moins de connoissance , de la part du Curé du mineur , ne produise une nullité absolue ; & on le jugeoit ainsi même avant l'Edit du mois de Mars 1697 , qui contient une disposition plus précise sur ce point que les Ordonnances précédentes.

Mais toute la difficulté tombe sur le Mariage des majeurs , dans lequel plusieurs sont d'avis que le défaut de consentement d'un des Curés , n'est point une nullité.

Ils se fondent sur deux raisons qui méritent d'être examinées.

La premiere , que tout le monde convient que le défaut de publication de bans n'est point une nullité essentielle dans le Mariage des majeurs ; or , comme dans l'usage ordinaire le Curé de la Paroisse où le Mariage ne se célèbre pas , n'exprime le consentement qu'il donne au mariage que par le certificat de la publication des bans faite dans sa Paroisse , il s'ensuit que le défaut de proclamation de bans & de certificat de cette proclamation , renferme aussi le défaut de consentement du propre Curé d'un des Conjointes ; d'où l'on conclut , que les Arrêts ayant jugé que le premier de ces défauts ne rendoit point le Mariage d'un majeur nul , ils ont jugé tacitement que le second ne devoit pas non plus être regardé comme une véritable nullité.

La seconde raison est , que l'intérêt de ceux qui auroient pu s'opposer au Mariage ne doit être considéré que lorsqu'en s'y opposant , ils auroient pu y mettre un obstacle insurmon-

1700.

table. Mais lorsque leur opposition auroit été inutile, il est indifférent par rapport à la validité du Mariage considéré en lui-même, qu'ils aient été avertis ou qu'ils ne l'aient pas été. Ainsi, quand il s'agit du Mariage d'un mineur, il est juste que l'intérêt d'un pere qui réclame l'autorité des Juges contre ce Mariage, fasse admettre le moyen qui se tire du défaut de présence du propre Curé, parce que si le pere avoit été averti du Mariage de son fils avant que le Mariage eût été célébré, son opposition auroit été capable de l'empêcher absolument. Mais lorsque le fils est majeur, comme l'opposition du pere auroit été inutile, on ne doit pas non plus écouter le moyen qu'il tire du défaut de présence du propre Curé, parce que quand le propre Curé auroit été averti de ce Mariage, quand le pere l'auroit su par lui, il n'auroit pas eu l'autorité nécessaire pour l'empêcher : autrement, le défaut d'une précaution qui n'est établie que pour donner au pere le moyen de s'opposer, auroit plus d'effet que son opposition même, & il pourroit rompre ce mariage déjà contracté par son fils, qu'il n'auroit pu empêcher son fils de contracter s'il s'y étoit opposé pendant que les choses étoient encore entières. En un mot, le défaut de la solemnité établie principalement en faveur des peres, doit avoir des suites proportionnées au pouvoir des peres, & rien ne paroît plus naturel que de décider que ce défaut aura l'effet d'anéantir le Mariage lorsque le pere auroit eu le pouvoir de l'empêcher s'il en eût été averti, & qu'au contraire ce même défaut ne pourra donner atteinte au Mariage, lorsque le pere n'auroit pas eu le pouvoir de l'empêcher, quand même il en auroit été averti.

Voilà tout ce qui se peut dire de plus fort pour soutenir cette opinion, que l'on croit avoir été autorisée par quelques Arrêts.

Cependant on y peut faire plusieurs réponses, qui ne paroissent pas susceptibles d'aucune bonne réplique.

10. On ne peut tirer aucune conséquence de la maxime reçue dans notre usage, que le défaut de publication de bans n'est point une nullité essentielle dans le Mariage des ma-

jeurs. Car quoique le Curé de la Paroisse où le Mariage est célébré, n'exprime ordinairement son consentement que par le certificat de la publication de bans, il ne s'ensuit pas delà que ce ne soient pas deux formalités distinctes & séparées, l'une, de faire publier des bans, l'autre, d'avoir la permission du Curé. La premiere peut fort bien n'être pas regardée comme indispensable, sans que l'on puisse en conclure que la seconde ne l'est pas non plus; & si dans quelques Arrêts on n'a pas distingué assez exactement ces deux choses, quelque différentes qu'elles soient, on ne peut établir sur de tels Arrêts, qui d'ailleurs ont presque toujours été rendus dans des circonstances singulieres, une Jurisprudence fixe & certaine.

La seconde objection, qui suppose que le pouvoir de ceux qui ont intérêt de s'opposer à un Mariage, est la seule mesure de l'effet que doit avoir le défaut de consentement des deux Curés, ou de l'un d'eux, pèche manifestement dans le principe, puisqu'on a fait voir qu'indépendamment de cet intérêt, & à ne considérer le mariage qu'en lui-même, le consentement des deux Curés étoit une solemnité essentielle à ce Sacrement.

Enfin, quand même l'intérêt des familles auroit été un des principaux motifs de la Loi qui établit la nécessité de la présence du propre Curé, il ne seroit point étrange que le défaut de cette solemnité eût de plus grandes suites que l'opposition des peres & meres n'en auroit pu avoir; & il n'est pas nouveau que le défaut de formalités détruise un Acte que la Partie qui s'en plaint n'auroit pu empêcher, si elle s'y étoit opposée avant que la chose fût consommée.

Deux exemples choisis entre plusieurs autres, éclairciront cette vérité.

Si une donation n'est pas insinuée, les héritiers du donateur ont droit de la faire déclarer nulle; & cependant, les auroit-on écoutés s'ils avoient voulu l'empêcher?

Si la procédure sur laquelle un Arrêt est rendu, est contraire à l'Ordonnance; si l'on trouve dans cet Arrêt d'autres ouvertures de Requête civile, n'est-on pas obligé de le détruire,

Y ij

1700.

quoique l'on prévoye bien que ceux en faveur desquels on le détruit, ne pourroient peut-être pas empêcher qu'on n'en rende un semblable ?

Dans ces deux exemples, qu'on pourroit aisément multiplier, il arrive que celui qui ne pouvoit pas empêcher la chose avant qu'elle fût faite, a néanmoins le pouvoir de la détruire lorsqu'elle est faite.

On ne doit donc pas être surpris si dans un Mariage il arrive de même qu'un pere qui n'auroit pu, à la rigueur, empêcher son fils de se marier, puisse réussir, par le secours de la forme, à faire casser ce même mariage qu'il n'auroit pu empêcher.

Mais ce qui dans les autres matieres arrive uniquement par la fatalité de la forme, & donne souvent lieu à des inconvéniens contraires au bien de la Justice, est infiniment avantageux à toutes les familles en matiere de Mariage.

Car, quoiqu'à la rigueur un pere ne puisse mettre un obstacle invincible au Mariage de son fils majeur, il peut au moins le retarder, donner par-là à son fils le loisir de rentrer en lui-même, & en un mot profiter du bénéfice du tems, qui amene souvent avec lui des dénouemens imprévus dans les affaires les plus désespérées.

Or, cela même est un si grand bien, qu'on ne fauroit être trop attentif à le procurer aux peres de famille ; & voilà néanmoins ce qu'ils perdent, si l'on autorise les Mariages des majeurs célébrés sans la permission d'un des deux Curés des Parties, puisqu'on prive par-là les familles de la dernière ressource qui leur reste, pour faire tomber avec le tems le charme qui fascine souvent les yeux des majeurs comme ceux des mineurs.

Il est inutile de dire que le pere petit en ce cas deshériter son fils. Les Loix doivent lui épargner, autant qu'il est possible, la nécessité de recourir à ce dernier remede ; & c'est pour cela même qu'il est très-important de réparer l'effet précipité d'un Mariage clandestin, qui ôte au pere le pouvoir d'empêcher le mal, & qui ne lui laisse que la triste consolation de le punir.

C'est sans doute par toutes ces raisons, que les Ordon-

nances du Royaume, qui ont adopté la disposition du Concile de Trente avec peine, n'ont fait aucune distinction entre les majeurs & les mineurs, dans ce qui regarde la nécessité de la présence des propres Curés; & c'est une dernière considération qui achève de fixer l'esprit dans une question d'ailleurs susceptible de doute & de difficultés.

En effet, on voit que lorsqu'il s'agit du rapt, de violence ou de subornation, & du défaut de consentement des peres & meres, les Ordonnances ont marqué expressément, ou par des termes équivalens, qu'elles avoient les mineurs pour objet, comme on peut le voir dans les Articles 40, 41, 42 & 43 de l'Ordonnance de Blois, dans l'Article 25 de l'Edit de Melun, dans l'Article 169 de l'Ordonnance de 1629, par les Articles 1, 2 & 3 de la Déclaration de 1639, par les Articles 2, 4 & 5 de l'Edit du mois de Mars 1697.

Mais lorsque nos Ordonnances ont parlé de la nécessité de la présence du propre Curé, il n'est échappé à ceux qui les ont rédigées, aucune expression qui pût faire connoître que leur instruction étoit de restreindre cette disposition aux seuls mariages des mineurs; au contraire, elles sont conçues dans des termes si simples & si généraux, qu'il est évident qu'elles ont eu intention d'établir une nullité absolue pour toute sorte de personnes indistinctement.

Sans parler ici de l'Ordonnance de 1629, qui est la première qui ait établi cette regle dans les Mariages, il suffit, pour être persuadé de cette vérité, de peser les termes de la Déclaration de 1639.

*Faisons très-expresses défenses à tous Prêtres, tant Séculars que Réguliers, de célébrer aucuns Mariages qu'entre leurs vrais & ordinaires Paroissiens, sans la permission par écrit du Curé des Parties ou de l'Evêque Diocésain.*

Il n'y a point là de distinction entre les majeurs & les mineurs; & ce qui rend cette observation plus forte, c'est qu'on ne peut pas dire qu'on ait oublié de parler des mineurs en cet endroit, puisque dans le même Article, il en est fait mention

1700.

quelques lignes plus haut , par rapport au consentement des peres & meres , &c.

Aussi la différence de ces deux conditions est clairement marquée dans le même Article, comme la dernière; c'est-à-dire, le consentement des peres & des tuteurs n'est nécessaire que par rapport à ceux qui sont dans la puissance d'autrui, elle n'est établie aussi qu'à leur égard : mais comme la seconde est nécessaire à l'égard de toute sorte de personnes indistinctement, le même Article l'exige aussi en termes généraux, sans faire aucune distinction entre les majeurs & les mineurs.

Mais comme on pourroit dire que cette Déclaration ne prononce pas expressément la peine des nullités, il est nécessaire d'y joindre l'Edit du mois de Mars 1697, qui ne laisse aucun doute sur ce sujet.

Le Préambule commence par ces mots :

*Les saints Conciles ayant prescrit comme une des solemnités essentielles au Sacrement de Mariage, la présence du propre Curé de ceux qui contractent ;*

Donc, selon ce préambule, cette solemnité est essentielle au Sacrement ;

Donc, selon ce même préambule, elle ne consiste pas dans la présence seule du Curé d'un de ceux qui se marient, il faut que le propre Curé de ceux qui contractent, c'est-à-dire, les Curés de l'une ou de l'autre Partie, y soient présents ou censés présents par leur permission ;

Donc, il n'y a point de distinction à faire, puisque d'une part il s'agit d'une solemnité essentielle au Sacrement, & que de l'autre, elle l'est pour tous ceux qui contractent.

Le Dispositif de l'Edit n'est pas moins fort que son Préambule :

*Voulons que les dispositions des saints Canons, & les Ordonnances des Rois nos Prédécesseurs concernant la Célébration des Mariages, & notamment celles qui regardent la nécessité de la présence du propre Curé de ceux qui contractent, soient exactement observées, &c.*

Donc, la présence des deux Curés est de nécessité ; donc,

le Mariage est nul par le défaut de cette solemnité *nécessaire* ; donc, cette nécessité est générale , puisqu'on y assujettit tous ceux qui contractent.

Quoiqu'après cet Edit on puisse dire qu'il ne manque rien à la plénitude de la Loi sur cette matiere , il semble néanmoins que la Déclaration du 15 Juin suivant y ait encore ajouté un dernier degré de lumiere & d'évidence.

Le Roi ne se contente pas dans le Préambule de cette Déclaration , de traiter de profanation les Mariages contractés devant des Prêtres *autres que les propres Curés des Contractans* ; il enjoint ensuite aux Parlemens , & autres Juges & Officiers , lorsqu'ils jugeront des Causes ou des Procès dans lesquels il s'agira de Mariages célébrés pardevant des Prêtres *autres que les propres Curés des Contractans* , sans en avoir obtenu les dispenses nécessaires , d'obliger ceux qui prétendent avoir contracté des Mariages de cette maniere , de se retirer pardevant leur Archevêque ou Evêque , pour les réhabiliter selon les formes prescrites par les saints Canons , &c.

Il n'y a aucune de ces expressions qui ne confirme & qui n'autorise pleinement le principe que l'on a entrepris d'établir dans ce Mémoire.

Il ne reste pour l'achever , que de répondre à une dernière difficulté qui se présente quelquefois en cette matiere.

On voit des personnes qui , après avoir contracté un Mariage dans une Paroisse étrangere , sans permission de leur Curé ou de l'Evêque Diocésain , après avoir vécu plusieurs années ensemble comme mari & femme en possession paisible & publique de leur état , se dégoutent l'un de l'autre , & remontant jusqu'à l'origine de leur engagement , veulent profiter de la nullité établie par les Ordonnances , pour recouvrer leur liberté , sans que ni le pere ou la mere de l'un des Conjointes , ni aucune autre personne intéressée , attaque la validité de leur Mariage. En ce cas , on peut justement douter s'il doit être permis aux Contractans même , quand il n'y a eu ni violence ni séduction de la part d'une des Parties , de réclamer contre leur engagement , parce qu'ils n'ont point



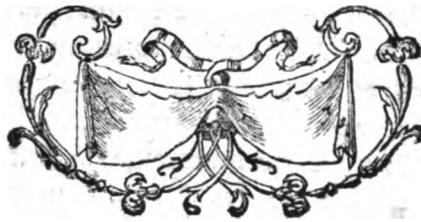
1700.

obtenu la permission de leur Curé pour se marier dans une Paroisse-étrangere à tous deux , ou à un seul des Contractans.

D'un côté , il semble qu'on ne doive pas écouter ceux qui viennent alléguer leur propre turpitude , & qui cherchent à se faire , d'une faute dont ils sont coupables , un titre pour rompre leur Mariage.

De l'autre côté , on peut répondre qu'il est vrai que c'est par leur faute qu'ils sont mal mariés , mais il n'en est pas moins vrai que leur Mariage est nul ; & il paroît difficile de soutenir que par forme de peine , on puisse confirmer un engagement qui est nul par le défaut d'une solennité essentielle.

Au milieu de ces difficultés , il semble que sur cette espece on ne peut établir une regle générale pour toute sorte de cas ; mais s'il y a quelquefois des circonstances assez fortes suivant les regles de la police extérieure , pour fermer la bouche à la mauvaise foi & à l'inconstance de ceux qui réclament sur ce fondement contre un consentement libre & confirmé par une longue possession , il faut au moins , en ce cas , qu'il paroisse que la Justice ne se détermine que par les fins de non-recevoir , & qu'en déclarant les Parties non-recevables , elle ajoute toujours que c'est sans préjudice à elles de se retirer pardevant l'Evêque pour réhabiliter leur Mariage , si faire se doit.



MÉMOIRE

# LVIII<sup>e</sup> PLAIDOYER.

1700.

*Du 12 Aoust 1700.*

Dans la Cause des Religieuses Urfulines de Castel-Sarrazin, Appellantes; contre Guillaume-Gabriel de Charron, Intimé, & Jean de Charron, Intervenant.

## *Question de suggestion de testament.*

**L**ORSQUE l'on examine les circonstances nouvelles, singulieres, presque incroyables de cette Cause, on ne fait lequel doit paroître plus surprenant, ou l'avidité des Religieuses, s'il est vrai que par des artifices odieux, & par une criminelle industrie, & par une imposture punissable, elles aient abusé de la foiblesse & de la crédulité de leur Bienfaitrice; ou la négligence des héritiers, si, pouvant établir la vérité des faits graves & importans qu'ils avancent, ils ont souffert que le nombre des années en ait presque effacé le souvenir, & que la longueur du temps ait fait passer du côté des Religieuses toute la faveur qui, dans les commencemens de la procédure, sembloit appuyer les droits & les prétentions des héritiers du sang.

Avant que de vous proposer nos réflexions sur un doute si important, & d'examiner si l'on peut accuser les Religieuses d'avidité & les héritiers de négligence, ou si au contraire, en déclarant les Religieuses innocentes, on doit louer le long silence des héritiers, & ne condamner que leurs nouvelles poursuites, nous sommes obligés, MESSIEURS, de recueillir, en très-peu de paroles, cette longue suite de faits que l'on a cru essentiels à la décision de cette Cause.

Pour vous les expliquer dans un ordre aussi simple que naturel, nous les rappellerons à deux objets principaux, qui sont

*Tome V.*

*Z*

1700.

comme les deux points fixes sur lesquels roule toute la contestation des Parties.

Deux testamens , titre des Religieuses , testament du mari , testament de la femme : dans le premier , fidei commissaires de la moitié ; dans le second , héritières de la totalité des biens ; l'un & l'autre , sujet des procès , qui , depuis près de soixante années , ont rendu la succession du mari & celle de la femme également douteuses & incertaines.

Expliquons d'abord les faits qui regardent le testament du mari ; passons ensuite à ceux qui concernent le testament de la femme : c'est dans ces deux idées que nous renfermons tout le sujet de cette contestation.

## P R E M I E R E P A R T I E.

### *Faits qui regardent le testament du mari.*

François de Testas , mari de Gabrielle de Charron , fait son testament en l'année 1632 , & institue sa femme son héritière universelle , pour jouir & disposer de tous ses biens à ses volontés.

Il survit douze années entières à sa disposition. Il meurt en l'année 1644 : on ouvre son testament ; sa femme entre en possession de tous ses biens.

A peine eut elle commencé à en jouir paisiblement , qu'elle fut troublée par la prétention du nommé François Bernard , neveu de son mari.

Il soutint que l'institution , quoique libre en apparence , étoit en effet chargée d'un fidei-commis de la moitié du bien de François de Testas. Le testament ne lui fournissoit aucune conjecture de la volonté du Testateur ; mais au défaut de preuves écrites , il eut recours à la preuve testimoniale ; & , suivant l'usage dangereux des provinces qui se régissent par le droit écrit , il demanda permission de faire preuve par témoins de la vérité de ce fidei-commis verbal , dont il prétendoit que l'exécution avoit été confiée par le Testateur à

la bonne foi & à la prudence de Gabrielle de Charron sa femme & son héritière.

1700.

Sa demande fut portée pardevant le Sénéchal de Toulouse.

Gabrielle de Charron comparut devant ce Juge. Elle demanda à être entendue sur les faits contenus dans la Requête de François Bernard. Le Juge l'interroge ; il la presse de déclarer si François de Testas son mari ne l'a pas chargée de rendre la moitié de ses biens à François Bernard.

Elle ne répond pas directement à cette question ; mais elle déclare que son mari l'a chargée , en mourant , d'un fidei-commis universel en faveur des Religieuses Ursulines de la ville de Castel-Sarrazin , qui n'aura lieu qu'après sa mort : elle explique ensuite le détail des charges que le Testateur avoit imposées à sa libéralité.

La moitié de la valeur des immeubles doit être employée à la construction d'une Eglise & d'un College portant le nom du Testateur , dans lequel College il y auroit une Classe affectée & destinée à l'instruction des pauvres filles de Castel-Sarrazin , à quoi les Religieuses pourront être obligées par les Consuls.

La valeur de l'autre moitié fera employée en constitution au profit des Religieuses ; mais à condition :

De faire célébrer deux Messes par semaine ;

De faire tous les ans une aumône de 20 sols tous les vendredis & samedis de chaque semaine , depuis le commencement de Décembre jusqu'à la fin du mois de Mai.

Enfin (ce qui est beaucoup plus important) à condition qu'il y aura quatre places de Religieuses affectées à la famille de François de Testas & de Gabrielle de Charron ; deux pour chaque famille : places gratuites , où l'on sera reçu sans dot , sans pension , sans droit d'entrée , &c.

Tel fut le témoignage que Gabrielle de Charron rendit alors aux dernières volontés de son mari mourant ; témoignage très-suspect qu'elle a révoqué dans la suite ; mais qui , tout suspect qu'il est , est néanmoins un des titres de la prétention des Religieuses Ursulines.

Z ij

1700.

Sur la fin de cette déclaration , elles interviennent dans la Cause , qui étoit pendante devant le Sénéchal de Toulouse ; elles demandent à faire preuve de ce fidei-commis verbal , qui devoit un jour leur déferer la succession de François de Testas.

L'appel d'une Sentence préparatoire porta l'affaire au Parlement de Toulouse.

Une nouvelle Partie y intervint. Jean de Testas , neveu du Testateur , joignant à cette qualité l'avantage de porter son nom , prit la même route que les autres Parties pour aspirer à sa succession ; il alléguait , comme elles , le fait important d'un fidei-commis tacite , dont il prétendit que Gabrielle de Charron étoit chargée à son profit.

Le Parlement de Toulouse , par un premier Arrêt , évoqua le principal , permit à toutes les Parties de faire preuve de leurs faits ; & par un second Arrêt , rendu sur les preuves respectives , il adjugea la moitié des biens à François Bernard , pour en jouir après la mort de l'héritière instituée ; & faisant droit sur la Requête des Religieuses Ursulines , il ordonna que l'autre moitié des mêmes biens leur appartiendrait après le décès de Gabrielle de Charron , en conséquence de la déclaration par elle faite , & aux conditions qu'elle avoit expliquées dans cette déclaration.

Quoique le Parlement de Toulouse ait égalé François Bernard aux Religieuses , & qu'il les eût admis concurremment à la portion des biens du Testateur , leur sort étoit néanmoins bien différent , comme l'événement l'a justifié.

François Bernard étoit mortel , mais les Communautés ne sont point sujettes à la mort : ainsi ce qui n'étoit qu'une espérance fragile dans la personne de Bernard , étoit , à l'égard des Religieuses , une assurance parfaite & infaillible.

François Bernard mourut avant Gabrielle de Charron instituée , & perdit par sa mort tout le droit qu'il auroit pu avoir sur la moitié des biens de François de Testas.

Ses héritiers voulurent inutilement , après sa mort & après celle de Gabrielle de Charron , demander la délivrance d'un fidei-commis qui étoit devenu caduc par le prédécès du fidei-

commiffaire : leur prétention , contraire aux regles du droit , fut condamnée par un Arrêt du Parlement de Touloufe , rendu en l'année 1615.

---

---

1700.

Nous avons ici troublé l'ordre des dates , pour ne point interrompre la fuite des faits qui regardent le testament du mari ; tel a été son fort & fa destinée : retournons à présent sur nos pas , & tâchons de vous expliquer , avec la même exactitude , quelle a été la forme , la disposition , l'événement du testament de la femme , c'est-à-dire , de Gabrielle Charron.

Remarquons d'abord , comme une fuite naturelle des faits , que nous vous avons expliqués , qu'il paroît que Gabrielle de Charron , ou jalouse du titre de Bienfaitrice , ou animée des sentimens plus élevés d'une piété pure & solide , avoit toujours voulu donner aux Religieuses Ursulines des marques éclatantes de son affection.

Vous l'avez vu , dès l'année 1644 , faire , fans y être obligée , une déclaration authentique en leur faveur.

Déclaration que le Parlement de Touloufe a jugée fausse pour la moitié des biens , puisque , fans y avoir égard , il a maintenu Bernard dans le fidei-commis de la moitié de la succession.

Déclaration que celle qui l'a faite a reconnue fausse pour la totalité des biens : vous l'allez voir incontinent dans l'explication de son testament.

Il n'en faut pas davantage pour montrer l'excès de sa bienveillance pour les Ursulines.

Il paroît même qu'elle n'avoit que de la défiance & de l'éloignement pour Etienne de Charron son frere , c'est-à-dire , pour celui qui , dans l'ordre de la nature & de la loi , devoit être son héritier. Quoiqu'elle le chargeât du soin & de la conduite de ses affaires les plus importantes , elle ne laissa pas de faire , en 1647 , trois actes de protestations contre toutes les donations que son frere pourroit exiger d'elle ; elle l'accuse même dans ces actes d'avoir abusé de sa facilité pour exiger d'elle des transports , & pour s'emparer d'une partie de son bien.

1700.

Telle étoit la situation de Gabrielle de Charron depuis l'année 1646 jusqu'en 1655. Aussi pleine d'affection pour les Religieuses Ursulines que de défiance pour son frere, elle fit un testament, qui ne permet pas de douter de ses sentimens.

Tout est important dans cet acte, & la forme de ses dispositions n'est pas moins remarquable que ses dispositions mêmes.

Dans la forme extérieure, tout ce qui peut rendre un testament aussi inviolable que solennel s'y rencontre.

Testament écrit & signé de la main de la Testatrice.

Testament revêtu de la forme solennelle des testamens mystiques : sept témoins y souscrivent, & le confirment par leur sceau.

Dans la substance, on peut distinguer trois parties.

1°. Les legs, presque tous pieux, ou à des parens proches, mais très-peu considérables, ne montent pas à 2500 livres.

2°. *L'institution.* Les Religieuses y sont les seules héritières de Gabrielle de Charron : si elle fait quelque mention de son frere, c'est pour déclarer qu'elle le prie de se contenter de ce qu'elle lui a donné depuis sa viduité, qu'elle fait monter à une somme de 15,000 livres, pour laquelle elle l'institue son héritier.

3°. L'explication de la déclaration faite en 1644 en faveur des Religieuses.

Gabrielle de Charron reconnoît *que son mari lui avoit donné tout son bien, sans aucun fidei-commis ; que pour se libérer de la persécution de François Bernard, elle fut obligée de déclarer que la volonté de son mari étoit que les Religieuses Ursulines fussent héritières de ses biens, quoique son mari ne l'y eût jamais obligée, ni par paroles, ni par écrit, lui ayant donné tous ses biens, pour en disposer à sa volonté.*

Elle ajoute ensuite qu'elle a fait *un vœu, du consentement de son mari, de faire une fondation de Religieuses Ursulines, & que son mari, à l'heure de sa mort, confirma ce vœu & le présenta à Dieu.*

Enfin elle confirme de nouveau la déclaration de 1644, par

rapport aux charges qu'elle impose aux Religieuses : elle en modere une seule ; & au lieu que la déclaration portoit qu'il y auroit quatre places affectées à la famille du sieur de Testas & à celle de Gabrielle de Charron , elle oblige seulement les Religieuses à recevoir gratuitement dans leur Monastere deux de ses parentes qu'elle nomme.

C'est ainsi qu'en l'année 1655 elle explique ses dernieres volontés. Treize années d'un long silence ont suivi ce testament , pendant lesquelles on ne trouve aucune preuve de changement de volonté.

Enfin , en l'année 1668 , Gabrielle de Charron se retire dans le Monastere des Religieuses Ursulines.

Quelle fut la cause de cette retraite ? L'attribuera-t-on à ces vaines frayeurs dont on prétend que les Religieuses avoient trouvé le moyen de remplir l'esprit de la Testatrice ? N'en cherchera-t-on le motif que dans la piété de Gabrielle de Charron , qui , devenant toujours plus ardente à mesure qu'elle approchoit de sa fin , lui faisoit souhaiter de mourir entre les bras d'une Communauté dont elle estimoit la vertu ? C'est, **MESSIEURS** , ce que nous examinerons dans la suite.

Contentons-nous d'observer à présent que Gabrielle de Charron entre dans le Monastere des Ursulines le 8 Décembre 1668 , & qu'elle y mourut environ six semaines après , le 28 Janvier 1669.

Ce fut dans cet intervalle qu'elle fit un codicille , qui fut comme le dernier sceau de ses dispositions.

Elle change dans ce codicille un legs particulier contenu dans son testament , & au surplus elle déclare qu'elle veut qu'il soit pleinement exécuté.

Elle meurt dans ces sentimens ; les Religieuses recueillent sa succession.

Etienne de Charron , frere de la Testatrice , attaque le testament ; il prétend qu'il est nul , par la captation dont il a été le fruit : il articule des faits ; il demande à en faire la preuve.

---

1700.



1700.

Sentence en 1675 , qui appointe les Parties , sans ordonner la preuve par provision.

Etienne de Charron en interjette appel le 6 Février 1675.

Un silence de vingt-trois années suit cet appel , & pendant ce temps , il semble que les héritiers de Gabrielle de Charron aient absolument oublié leurs intérêts.

Etienne de Charron meurt , laisse trois enfans , Guillaume , Léonard & Jean de Charron.

Héritiers du silence , encore plus que des prétentions de leur pere , ils négligent pendant long-temps de faire aucunes poursuites.

Léonard de Charron agit le premier , non pour attaquer le testament de Gabrielle de Charron sa tante , mais pour demander que deux de ses filles fussent reçues gratuitement dans le Monastere , &c. suivant la déclaration de 1644.

Les Religieuses refusent de subir cette loi , sur laquelle la moitié des biens de François de Testas leur avoit été adjudgée.

Elles prétendent que le testament de Gabrielle de Charron les a affranchies de cette condition onéreuse dont l'audition cathégorique les avoit chargées.

Par Arrêt contradictoire du 12 Juin 1697 , on condamne le refus injuste des Religieuses ; on ordonne qu'elles seront tenues d'admettre dans leur Communauté deux des filles de Léonard de Charron , après que la vocation aura été examinée par l'Evêque diocésain.

Ce fut alors que Guillaume de Charron commença à sortir du long sommeil dans lequel il avoit été comme enseveli pendant tant d'années , soit animé par l'ingratitude des Religieuses , soit déterminé par la découverte de nouvelles preuves.

Reprenant l'instance d'appel abandonnée par son pere dès 1675 , il demande qu'en attendant le Jugement , il soit fait preuve des faits que son pere avoit avancés.

Premier Arrêt qui joint sa requête à l'appel le 9 Avril 1698.

Second

Second Arrêt qui déclare l'appel péri , sauf à se pourvoir par nouvelle action.

Il suit la voie que l'Arrêt lui avoit indiquée.

Affignation le 16 Avril 1698 pardevant le Sénéchal de Toulouse.

Jean de Charron son frere se joint à lui le 2 Mai.

Le 5 Requête où il articule trois faits.

1°. Les Religieuses ont gagné les deux Servantes de la Testatrice ; elles firent un grand bruit pendant la nuit : les servantes ont dit avoir vu l'ombre de son mari , qui disoit qu'elle étoit obligée de donner son bien aux Religieuses , sinon qu'il étrangleroit quelqu'un des neveux de la Testatrice.

2°. La Testatrice ayant fait coucher les servantes auprès d'elle , le Syndic des Religieuses , logé dans une maison voisine de celle de Gabriel de Charron , passoit pendant la nuit par-dessus les murs assez bas , & alloit faire le même bruit , &c.

3°. Enfin les Religieuses ont obligé la Testatrice à se retirer dans leur Maison , où elle a fait le Condict du 11 Décembre 1698.

Le 17 Mai 1698 , Sentence du Sénéchal de Toulouse , qui appointe , cependant permet de faire preuve.

Les Religieuses appellent le 16 par un simple Acte , le 24 par un relief.

Le 28 Mai , sur une Requête non-communiquée , le Parlement de Toulouse rend une Ordonnance , par laquelle il déclare que , sans préjudice de l'appel , il n'entend empêcher la preuve provisionnelle pardevant le premier Juge ou Magistrat royal requis.

Le 31 Mai , Guillaume de Charron requiert le Juge royal de se transporter sur les lieux pour entendre les témoins.

Transport le deuxième Juin : le Syndic des Religieuses compare , proteste , & disparaît.

Les témoins prêtent le serment , & sont entendus le 2 , le 3 , & le 4.

*Tome V.*

Aa

1700.

Le 4 Juin, les Religieuses obtiennent une cédula évocatoire sur les parentés de Guillaume de Charron.

On procede au Conseil. Arrêt du consentement des Parties, qui les renvoie en la Cour.

Appel des Religieuses, & demande en évocation du Principal.

Requête d'opposition à l'Ordonnance, qui permet d'exécuter la Sentence dans les chefs qui regardent la preuve, & à tout ce qui a été fait en conséquence.

Telles sont les circonstances de la Cause & les moyens des Parties. Cause aussi difficile que singulière.

La négligence des héritiers, & l'avidité des Religieuses marchent d'un pas égal.

Elles sont portées l'une & l'autre à un tel degré, que lorsqu'on écoute les Religieuses, on ne sauroit concevoir quelle peut être l'espérance des héritiers qui veulent renverser un Testament qu'une possession de plus de trente années paroît avoir confirmé, & qu'au contraire, lorsqu'on entend les héritiers, on admire comment les Religieuses osent venir demander à la Justice, le prix de leur obsession, & la récompense de leur fraude.

Essayons néanmoins de nous déterminer dans une Cause douteuse.

Divisons-la en deux parties.

1°. N'envisageons que la forme : y a-t-il des fins de non-recevoir ?

2°. Passons ensuite à l'examen du fond ; & considérons le Testament en lui-même : est-il nul par suggestion ? Les Religieuses sont-elles indignes d'en recueillir l'effet par les voies indignes dont elles se sont servi pour en empêcher la révocation ?

1°. Forme ou fins de non-recevoir.

On peut les réduire à quatre principales.

1°. Les Arrêts qui ont maintenu les Religieuses.

2°. La péremption jugée par d'autres Arrêts.

3°. Le laps du temps.

4°. L'exécution faite par un des héritiers du Testateur, que l'autre attaque aujourd'hui.

Parcourons en un mot chacune de ces fins de non-recevoir.

1°. Arrêts qui ont maintenu les Religieuses.

Si on avoit distingué la succession du mari de celle de la femme, on n'auroit pas relevé inutilement des Arrêts qui sont de bons titres pour les Religieuses lorsqu'on voudra leur enlever la succession du mari, mais qui sont des moyens absolument étrangers par rapport à la succession de la femme.

Reprenons le fait.

Arrêt de 1646 qui maintient Bernard & les Religieuses chacun dans le droit à la moitié des biens.

Mais comme ce droit ne pouvoit se consommer en la personne de Bernard que par le prédécès de Gabrielle de Charron, il n'avoit qu'une simple espérance qui a péri avec lui.

Après sa mort, vaine prétention de ses héritiers, le Parlement de Toulouse la condamne. Cet Arrêt ne regarde que la moitié qui auroit appartenu à Bernard, s'il avoit survécu.

Il est vrai que les Religieuses ont eu l'adresse de faire insérer dans l'Arrêt une clause générale, par laquelle elles sont maintenues dans la totalité des biens; mais clause inutile, puisqu'il ne s'agissoit que de ce que Bernard pouvoit prétendre; & à l'égard de cette moitié, les héritiers étoient sans qualité, le fidei-commis étant éteint par sa mort.

Expliquons ceci encore plus clairement.

Deux sortes de personnes pouvoient prétendre cette moitié :

Les héritiers de Bernard, mais sans aucun fondement ;

Les héritiers de Gabrielle de Charron, auxquels elle appartient sans difficulté, si le Testament dont il s'agit est détruit.

On fait juger la Cause avec les premières : victoire facile ; mais on n'y a point fait appeler les derniers, avec lesquels il auroit fallu discuter la validité du Testament.

Donc à l'égard des derniers, *res inter alios acta*.

2°. *Péremption*,

A a ij

1700.

Reprenons aussi les faits.

Sentence en 1765 qui appointe : appel, interruption de poursuite, reprise en 1698. Appel jugé péri par l'Arrêt du 14 Avril 1698.

Or, dit-on ; la péremption de l'appel emporte avec soi la confirmation de la Sentence dont l'appointement de 1675 est confirmé ; il falloit reprendre cette ancienne instance au lieu d'en commencer une nouvelle.

Mais,

1°. L'Arrêt contradictoire du Parlement de Toulouse a jugé le contraire, *sauf à ce pourvoir par nouvelle action*. Ces termes sont importants ; donc jugé que tout étoit péri, & l'appel, & ce dont avoit été appelé. Or, cet Arrêt subsiste, il n'est point attaqué, il ne peut l'être.

2°. Cet Arrêt conforme à deux Arrêts de 1603 & de 1607, qui ont jugé que la péremption de l'appel d'une Sentence interlocutoire ou préparatoire n'emportoit pas la confirmation de la Sentence ; mais qu'au contraire tout étoit péri, & l'Appel, & la Sentence.

Deux motifs de cette Jurisprudence.

1°. Dans les Sentences définitives, il n'y a rien à imputer à l'intimé : bien loin d'être obligé d'agir pour faire juger l'appel, il peut au contraire demeurer en repos, parce que le temps seul juge quelquefois sa cause. Il n'en est pas de même dans l'appel d'une Sentence interlocutoire, le droit est encore *in pendente* ; dont l'intimé doit agir comme l'appellant.

2°. Dans le cas des Sentences définitives, il n'y a plus d'instance principale, au contraire dans le cas d'une Sentence interlocutoire, donc l'intimé a dû poursuivre comme l'appellant. Si l'appel n'étoit pas suspensif, rien ne l'empêchoit d'agir ; & si l'appel étoit suspensif, il devoit agir pour lever cet obstacle : n'ayant point agi, il suit que la péremption court contre lui comme contre l'appellant.

3°. Le laps du temps.

On peut l'examiner en deux manières, ou comme ayant éteint l'action, ou comme la rendant peu favorable.

Comme ayant éteint l'action ; non , car il n'y a pas trente ans.

1700.

Comme la rendant moins favorable ; c'est ce qu'on ne peut nier. A présent , il ne s'agit que des fins de non-recevoir.

40. L'exécution faite par un des héritiers.

Reprenons ici.

L'audition cathégorique . . . charge de quatre places.

Le Testament qui réduit à deux , & même pour une seule fois.

Cela supposé , point de fin de non-recevoir.

10. Léonard de Charron qui a agi , n'étoit pas héritier.

20. Quand il l'auroit été , il agissoit en vertu de l'audition cathégorique , non du Testament. De plus , les Religieuses lui opposoient le Testament comme ayant dérogé à l'audition cathégorique.

Distinguons toujours la succession de la femme de celle du mari.

Les quatre places affectées à la famille étoient une charge de la succession du mari ; car , c'étoit une partie des conditions exprimées dans l'audition cathégorique ; donc nulle exécution ; bien plus , ce que Léonard soutenoit , étoit directement contraire au Testament.

Récapitulons . . . & concluons qu'il n'y a point de fins de non-recevoir capables d'éteindre l'action.

Deux fonds . . . . , ou validité du Testament.

Pour traiter ce second point , beaucoup plus important & plus difficile que le premier , envisageons cette Cause dans deux points de vue bien différens , ou ce qui est la même chose , distinguons deux temps.

Le premier , immédiatement après la mort de la Testatrice.

Le second , après le grand nombre d'années qui s'est écoulé.

Examinons , ce que l'on auroit dû décider , si la question eût été jugé aussitôt après la mort de Gabrielle de Charron.

Examinons ensuite si le temps qui s'est écoulé peut chan-

1700.

ger la face de cette Cause , & rendre la décision absolument différente de ce qu'elle avoit été.

Premier temps immédiatement après la mort de la Testatrice.

Avant que d'examiner qu'elle auroit dû être alors la décision de cette Cause . . . supposer quelques principes généraux.

Les uns , par rapport à la preuve des faits d'artifice & de suggestion : les autres par rapport à la qualité des héritiers.

*Fins de non-recevoir contre un Testament,*

Premier principe . . *voluntas in testamentis dominatur* : tout ce qui diminue la plénitude de la liberté , odieux , détesté par la Loi.

Second principe. On a agité autrefois la question de sçavoir si l'Ordonnance de Moulins avoit lieu pour les faits par lesquels on pouvoit attaquer les Testaments , *post magnas dubitationes , perpetua & constans Testatorum sententia per testes admitti.*

Deux raisons.

1<sup>o</sup>. La Loi n'a été faite que pour les faits dont on peut avoir preuve par des actes ; ceux qui n'ont point fait de convention par écrit , doivent s'imputer à eux-mêmes leur négligence. Mais la Loi n'a jamais prétendu réduire les hommes à l'impossible : or , comme celui qui se plaint de la suggestion n'a pu obliger celui qui l'a accusé de lui en fournir une preuve par écrit , il est absolument hors de l'esprit de l'Ordonnance de Moulins , &c.

2<sup>o</sup>. Partout où il y a du crime mêlé *cessat lex , non est malitiis hominum indulgendum* , & la Loi n'a garde de favoriser les crimes , en retranchant de la société la seule voie par laquelle ils peuvent être connus.

Multitude d'Arrêts , nos Auteurs les rapportent , les Religieuses en conviennent.

Troisième Principe. Quoique la preuve soit admissible , elle est admise rarement ; on ne doit pas confier légèrement le sort des dernières volontés à la foi souvent suspecte & toujours incertaine des témoins.

Quatrième principe. Bien moins encore dans un Testament olographe, *unde exulat omnis suspicio.*

Cinquième principe. Quoique l'on ait confondu la preuve de la suggestion avec celle qui ne tend qu'à faire voir que le Testateur n'a pas eu la liberté de révoquer son Testament, ces deux preuves sont néanmoins extrêmement différentes.

L'une vaut *adversus scriptum*. Le Testament semble contenir en soi une preuve contraire à la suggestion qui est alléguée.

L'autre, au contraire, n'attaque point le Testament, elle a pour but un fait étranger indépendant du Testament; elle ne fait point injure à la sagesse & à la fermeté du Testateur.

Donc la preuve de l'une doit être plus aisément admise que celle de l'autre.

Sixième principe. Mais dans quel cas peut-on prouver *Testatorem impeditum quominus revocaret.*

*Hoc in genere statuere periculosum.*

Rien de plus sûr cependant que de suivre les règles suivantes.

1°. Examiner la qualité de l'héritier institué par le Testament, & voir si son caractère fait naître des présomptions.

2°. Peser la qualité & l'importance des faits.

3°. Juger par cet examen, si la violence ou l'artifice doit être portée assez loin pour faire un empêchement réel, en sorte que le Testateur ait été dans une espèce d'impossibilité morale de révoquer son Testament.

4°. Y joindre un autre fait important, c'est-à-dire qu'il paroisse que le Testateur ait eu intention de révoquer, &c. Boniface, Bassot, Mainard, & autres Auteurs.

5°. Examiner la date du Testament . . . . . *si à longo tempore quod decennium excedat facilius animus revocandi præsumitur.* Arg. duft. ex L. 6. Cod. Théod. de Testam. & ex Leg. *Sancimus*. Cod. de Testam. P . . . . Arrêt de 1596 Leg. Ricard . . . .

Septième principe. Tout ce qui vient d'être dit, doit avoir lieu, surtout en Pays de Droit écrit, où la preuve est admise beaucoup plus facilement. L'existence du Testament, la sup-



1700.

pression, les fidei-commis secrets, se prouvent par témoins. Voyez Cambolas, Mainard, & les autres.

Tels sont les principes qui regardent les fins que l'on peut opposer à un Testament.

Principes touchant la qualité des héritiers.

1<sup>o</sup>. Communautés Religieuses, autrefois regardées comme incapables de recueillir l'effet d'une institution universelle. . . . Raisons d'état, bien des familles, &c., cependant la Jurisprudence se relâchant toujours en faveur de l'équité, a toléré plutôt qu'approuvé ces sortes de dispositions jusqu'à ce qu'il ait plu au Roi de les défendre.

2<sup>o</sup>. Mais quoique tolérées, toujours peu favorables, & lorsqu'excessives ou *pravis artibus quasitæ*, alors le zèle du bien public doit animer les Juges à faire dans une espèce particulières ce que des raisons singulières, ce que le Législateur, devroit faire dans tous les cas & par des raisons générales.

Ces principes supposés, qu'elle en auroit été l'application si la cause avoit été portée devant vous il y a trente ans.

Deux objets principaux auroient frappé vos esprits.

1<sup>o</sup>. La qualité & la conduite des héritiers.

2<sup>o</sup>. La nature & l'importance des faits.

Qualité & conduite des héritiers.

*Qualité*. Communauté Religieuse, peu favorable en général encore moins en particulier; & l'on voit qu'après avoir obtenu la moitié des biens du mari, elles veulent encore recueillir le reste des biens qu'elles tiennent confondus dans la succession de la femme.

*Conduite*. Trois traits qui seroient comme autant de préjugés contre elles dans la question de la preuve.

1<sup>er</sup> *Trait*: convaincues d'avoir fait faire une fausse déclaration pour s'emparer des biens de François de Testas.

Reprenons les faits.

Audition catégorique, déclarée fausse pour une moitié, par l'Arrêt de 1646; fausse pour l'autre moitié, par le Testament.

Que les Religieuses ne disent point, que la Testatrice n'a pu leur nuire, &c.

1<sup>o</sup>.

10. Elles soutiennent le testament dans lequel la Testatrice se déclare coupable de cette fausseté.

20. Elles ont elles-mêmes prétendu tirer avantage de cette déclaration dans le Procès qu'elles ont essuyé contre Léonard de Charron.

Or, *cui prodest scelus, is fecit.*

Ce sont donc elles qui ont parlé par la bouche de Gabrielle de Charron en 1644, &c. ....

Or, *semel malus semper præsumitur malus in eodem genere mali.*

Qui a pu dicter une fausse déclaration en 1644, a pu suggérer un testament en 1655, & empêcher de le révoquer en 1668.

Deuxième trait. La Testatrice morte entre leurs bras & dans leur possession.

Nous sçavons que le testament est fait long-tems auparavant ; mais le testament est un acte imparfait, que la mort seule a droit de sceller d'un sceau éternel.

Aussi c'est principalement au moment du décès que l'on considère l'état des Testateurs, &c.

D'ailleurs on n'accuse pas tant ici les Religieuses d'avoir suggéré le testament, que d'en avoir empêché la révocation.

Or, dans quel temps la Testatrice auroit-elle pu naturellement, & suivant l'usage ordinaire, révoquer son testament, si ce n'est aux approches de la mort, &c. ? Mais alors elle étoit obsédée par les Religieuses.

Troisième trait. Ingratitude des Religieuses ; duplicité dans leur conduite.

En 1644, pour rendre leur cause favorable, elles chargent le fidei-commis qu'elles supposent avoir droit de demander, d'une infinité de conditions onéreuses.

En 1655, lorsqu'elles ont obtenu ce qu'elles demandoient, elles se font décharger des plus dures conditions par le Testament ; & enfin en 1697, elles plaident contre l'héritier de leur Bienfaitrice, & sont condamnés. Cette seule ingratitude pourroit aller jusqu'à les rendre indignes, &c. ....

Tome V.

Bb

1700.

*Nature & importance des faits.*

10. La Testatrice enfermée dans le Monastère, réduite à une impossibilité morale de changer son testament.

20. On ne peut douter qu'elle n'ait eu dessein de révoquer, sur-tout quand on considère les voies dont on s'est servi pour l'obséder.

30. Enfin, tous ces faits dans l'espace d'un testament fait plus de dix ans avant la mort, forment une circonstance qui paroît d'abord favorable aux Religieuses, mais qui peut se rétorquer contre elles.

*Que dit-on contre ces faits ?*

10. Imaginaires. . . . . *somnia nugæ ægotandis animi; informis partiûs.*

Mais on doit distinguer 10. la question de sçavoir s'il est vrai qu'il y ait de véritables apparitions, ou si tout ce que l'on raconte est l'effet de la crédulité, ou de l'imposture, ou d'une imagination malade.

20. La question, si les esprits du commun des hommes ne sont pas frappés de cette opinion : or, qui en peut douter ? Les Histoires sont pleines de preuves de cette persuasion. L'Histoire Romaine, Dion, l'Histoire de l'Eglise, le Pape Célestin, Boniface VIII.

Qui peut ignorer quelle frayeur, quelle consternation jette dans les esprits la moindre apparition, &c. ?

*Joindre ici toutes les circonstances.*

Femme âgée, femme dévote jusqu'à la superstition, femme très-foible, par-là très-crédule.

Ainsi faits non destitués de vraisemblance.

Mais pourquoi chercher la vraisemblance où l'on peut trouver la vérité ?

*Reprendre ici les faits de l'enquête.*

10. Bruit très-grand entendu les nuits, auprès du lieu de la Testatrice; les enfans s'attroupent.

20. Point de bruit quand les Etrangers couchent dans la maison.

30. Une des Servantes a déclaré que les Religieuses lui

faisoient faire ce bruit, lui ont promis de la marier, & l'ont mariée effectivement, le mari a reçu la dot des Religieuses.

40. Gabrielle de Charron a témoigné une grande inquiétude; a dit qu'elle étoit obligée de se retirer dans le Couvent des Ursulines.

50. Le bruit de cette apparition a été si grand, que l'on ne parloit d'autre chose à Castel-Sarrazin.

60. Les Religieuses ont donné du bled à la Servante pour l'empêcher de parler; l'ont gardée pendant trois jours en leur maison.

Nous examinerons incontinent ce que l'on oppose à la preuve dans l'ordre de la procédure.

Contentons-nous d'observer l'importance des faits, & concluons-en que si la cause avoit été portée devant vous aussitôt après la mort de la Testatrice, vous n'auriez pu, en joignant la qualité des héritiers à celles des faits, refuser une preuve qui auroit été aussi favorable que légitime; mais le temps a-t-il étouffé la voix des héritiers? C'est ce qui reste à examiner.

Deux points à examiner.

10. La régularité de la procédure.

20. Le laps du temps.

Procédure.

10. Il s'agit moins ici de statuer la preuve faite, que de sçavoir si la preuve est admissible.

Deuxième point de nullité.

10. Appel n'est suspensif, ne s'agissant d'instruction.

C'est par surabondance de droit & pour faire usage du Jugement du Parlement de Toulouse qu'on a pris une espèce de *pareatis*.

Ce qui abonde ne vicie pas.

20. Juge de Nayac compétent, puisque le Parlement avoit commis le premier Juge Royal requis.

10. Distance des lieux, suspicion qu'on peut faire valoir.

20. Le laps de temps.

Avouer que c'est ici le nœud de la difficulté.

B b ij

1700.

Cependant remarquer ,

10. Que le temps peut bien faire naître des présomptions fortes & véhémentes , que les faits ne sont point tels que les héritiers du sang le prétendent : sans cela , comment auroient-ils presque abandonné leurs poursuites ?

Mais telle est la nature des présomptions , qu'elles cèdent toujours à une preuve certaine ; elles forment une vraisemblance , mais cette vraisemblance dispaçoit à la première lueur de la vérité.

Donc si les faits sont prouvés , il est inutile de chercher pourquoi les héritiers ne les ont pas prouvés plutôt.

20. Mille raisons étrangères , indifférentes , ont pu suspendre l'action des héritiers : s'ensuit-il pour cela qu'elle soit mal fondée ?

30. Dès le moment qu'il n'y a point de prescription , l'action n'est pas éteinte ; & si elle n'est pas éteinte , ne faut-il pas en juger par le fond ?

40. L'intérêt public supplée ici à ce qu'il pourroit y avoir de défectueux dans la conduite des particuliers.

Souffrira-t-on qu'à la vue de la Justice , une Communauté Religieuse s'empare de toute une succession par des voies aussi criminelles ?

La pureté de nos mœurs , l'honnêteté publique , le bien de l'Etat , l'intérêt des familles , tout réclame ici contre la conduite odieuse des Ursulines.

Par quels degrés sont-elles parvenues à la succession du mari & de la femme ?

Fausseté , artifices , ce qu'elles appellent pieuse fraude , persuadées que la sainteté de la fin consacre les moyens , quelque pernicieux qu'ils puissent être.

Il est encore temps d'y remédier , la prescription n'est point accomplie.

Nouvelle raison propre au Parlement de Toulouse.

On y a jugé plusieurs fois que les successions , *quæ ut in dignis auferuntur* , appartenoient au fisc , suivant la règle de Droit.

Mainard, Arrêt de 1674.

Ainsi comme il n'y a point encore de prescription contre le Roi, tous ces moyens cessent, &c.

Donc pour se réduire,

Peut-être que dès-à présent il y en auroit assez pour juger,

Soit par toute la conduite des Religieuses,

Soit par les faits de l'enquête.

Cependant plus sûr de confirmer simplement la permission de faire preuve & la procédure qui l'a suivie.

1°. Les héritiers du sang ne demandent point l'évocation du principal.

2°. Les Religieuses n'ont pu ni reprocher les témoins, ni faire la preuve contraire pendant l'appel; équitable de la leur permettre.

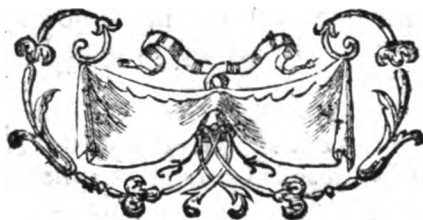
# EXTRAIT DES REGISTRES DU PARLEMENT.

*Du Vendredi 13 Août 1700.*

ENTRE les Dames Religieuses Ursulines de Castel-Sarrazin, & leur Syndic, appellans au Parlement de Toulouse de l'appointement ou Sentence rendue par le Sénéchal dudit Toulouse le 15 Mai 1698, prononcé le 17 dudit mois, lequel appel, avec les circonstances, a été renvoyé en la Cour par Arrêt du Conseil Privé du Roi, du 16 Septembre 1699, d'une part, Messire Guillaume Gabrielle de Charron, Trésorier Général de France en la Généralité de Toulouse, Intimé d'autre, & entre Messire Jean le Charron, Capitaine au Régiment de la Marine, demandeur en Requête du 30 Juin dernier, tendante à ce qu'il fût reçu Partie intervenante en l'instance d'appel; faisant droit sur son intervention, qu'il lui fût donné acte de ce qu'il adhéroit aux Conclusions dudit Guillaume-Gabriel de Charron son frere, & que lesdites Religieuses fussent condamnées aux dépens, d'une part, & les Religieuses Ursulines de Castel-Sarrazin, leur Syndic..... & ledit Guillaume de Charron, défendeur d'autre; & encore entre lesdites Religieuses Ursulines de Castel-Sarrazin, demandereses en Requête du 29 Juillet dernier, tendante à ce qu'en venant plaider la Cause d'entre les Parties qui étoit au Rôle des Vendredis, elles fussent reçues opposantes à l'exécution de l'Ordonnance obtenue sur Requête non-communiquée au Parlement de Toulouse, le 28 Mai 1698, & à toute

1700.

la procédure faite en conséquence, qui feroit déclarée nulle ; faisant droit sur l'appel par elles interjetté de la Sentence rendue par le Sénéchal de Toulouse, mettre l'appellation, & ce dont a été appelé, au néant, émendant, évoquant le principal, & y faisant droit, débouter lesdits de Charron de leur demande, & les condamner aux dépens, d'une part, & ledit Messire Guillaume-Gabriel de Charron, Trésorier de France à Toulouse, & ledit Jean de Charron, Capitaine de Grenadiers, défendeurs d'autre ; après que Macé, Avocat desdites Religieuses, & Freteau, Avocat desdits de Charron, ont été ouïs pendant deux Audiences, ensemble d'Aguesseau pour le Procureur Général du Roi. LA COUR a reçu ledit Jean de Charron Partie intervenante ; faisant droit tant sur l'appel que sur l'intervention, sans avoir égard à la Requête & Oppositions des Parties de Macé, dont elle les déboute, a mis & met l'appellation au néant : ordonne que ce dont a été appelé sortira effet ; & en conséquence permet aux Parties de Freteau de continuer leur enquête dans trois mois pardevant le Sénéchal de Toulouse, & aux Parties de Macé de faire preuve au contraire, si bon leur semble, dans ledit temps, pardevant ledit Juge, même de fournir de reproches, si aucuns elles ont contre les témoins ouïs en l'enquête des Parties de Freteau, défenses au contraire ; condamne les Parties de Macé en l'amende ordinaire de onze livres, & aux dépens.



## M É M O I R E ,

*Où l'on examine si un Cardinal François qui commet un crime de lèze-Majesté, est exempt de la Jurisdiction Royale, par sa dignité.*

**P**OUR embrasser toute l'étendue d'une matière si importante, on en réduira l'examen à quatre points principaux, qui ont pour objet les diverses qualités, & s'il est permis de parler ainsi, les différentes personnes qu'on peut distinguer dans une seule, c'est-à-dire, dans le Cardinal, qui donne lieu d'agiter cette Question.

Il est clerc; il est Evêque, il est Cardinal; enfin, le degré qu'il remplit dans le College des Cardinaux, le rend Evêque d'un Diocèse étranger.

Si on le regarde comme Clerc, le premier point qu'il s'agit d'examiner, par ce que ce point est comme le fondement de tous les autres, & la prétendue exemption dont la Cour de Rome soutient que toutes les personnes Ecclesiastiques doivent jouir, même dans les crimes de lèze-Majesté.

Si on le considère comme Evêque, a-t-il, en cette qualité, des privilèges que les Ecclesiastiques d'un ordre inférieur n'ayent pas? C'est le second point qu'on tâchera d'éclaircir.

Si on l'envisage comme Cardinal, a-t-il plus de droit que les Evêques à cette exemption prétendue? Ce sera le troisième point.

Enfin la qualité d'Evêque étranger, qui est en lui une suite de la dignité de Cardinal, le met-elle à couvert de la Jurisdiction séculière du Roi, dont il est sujet, & dont il a offensé la Majesté? C'est la dernière question qui se présente à traiter dans ce Mémoire.

Si l'on comprenoit d'y faire entrer tout ce qu'une matière



1790.

si riche & si vaste peut fournir , on feroit un livre , & non pas un Mémoire. On se contentera donc de toucher les grands principes de cette matiere ; de les établir par un petit nombre de preuves solides ; de les confirmer par quelques exemples éclatans , choisis entre plusieurs autres ; en un mot , d'indiquer les sources , sans entreprendre de les épuiser par un travail , que sa longueur même pourroit rendre inutile.

## P R E M I E R P O I N T.

*Où l'on examine ce que l'on doit penser de la prétendue exemption des Clercs en général , dans les matieres criminelles , & principalement dans les crimes de Lèze-Majesté.*

QUOIQUE cette question paroisse à présent inutile dans nos mœurs , & que l'usage & la loi soient également contraires dans le Royaume aux prétentions des Ecclésiastiques , il est néanmoins très-important de retracer ici les premières notions & les principes fondamentaux de cette matiere , parce que les Evêques & les Cardinaux ne pouvant presque établir leur prétendu privilege , que sur des preuves qui leur sont communes avec tout l'Ordre Clérical , on aura détruit le fondement de ce privilege , si l'on fait voir que tous les Ecclésiastiques en général , n'ont aucun titre solide pour se soustraire à la Jurisdiction des Puissances temporelles qu'il a plu à Dieu d'établir pour gouverner les hommes.

On partagera en autant d'articles séparés , les différentes preuves qui concourent à établir la vérité de cette proposition , & qui sont comme le précis & l'abrégé de tout ce qu'une longue méditation & une lecture assidue pourroient fournir avec plus d'étendue sur cette matiere.

### I.

On peut considérer les Ecclésiastiques comme Hommes ; comme Citoyens , comme Ecclésiastiques.

Comme

Comme Hommès , ils sont sujets aux Loix de la nature ; & le droit naturel qui , de l'aveu des Papes , permet à tout Séculier de repousser la violence d'un Ecclésiastique par la violence même , donne à plus forte raison , autant & plus de pouvoir à ces grandes Sociétés qui forment les Etats & les Empires , contre ceux qui en troublent la paix & la sûreté par leur crime , sans distinguer si le coupable est laïc , ou s'il est consacré au service des autels.

Comme Citoyens , l'un des plus zélés , ou pour mieux dire , des plus outrés défenseurs du privilège Clérical , Bellarmin reconnoît que les Clercs font partie du corps politique. *L'Eglise est dans l'Etat* , disoit un ancien Auteur Ecclésiastique , & non pas *l'Etat dans l'Eglise*. Quoique consacrés à Dieu d'une manière particulière , les Ecclésiastiques ne cessent pas d'être citoyens ; ils vivent sous la protection des Loix , ils participent à tous les avantages , à tous les privilèges des citoyens ; ils jouissent de la sûreté , de la tranquillité , de l'abondance que la Puissance temporelle procure à ceux qui vivent sous son Empire. La première & la plus inviolable de toutes les conditions sous lesquelles ils goûtent tous ces biens , est de vivre soumis à l'autorité du Gouvernement qui les leur assure : il faut , ou qu'ils renoncent aux avantages de la société dans laquelle ils vivent , ou qu'ils en subissent les charges ; & s'ils ne sont soumis au Prince comme sujets , ils ne peuvent jouir des biens que le Prince ne procure qu'à ses sujets.

Ainsi le Droit naturel les assujettit naturellement à la société , comme à la loi du plus fort. Le Droit Civil rend cette soumission utile , par les avantages qu'elle leur procure ; ils naissent hommes & citoyens , ils ne cessent pas de l'être , en devenant Ecclésiastiques.

Le Droit Canonique ajoute à leur état de nouveaux engagements : ils deviennent les Ministres de Dieu par lequel les Rois regnent ; & par-là , ils sont encore plus obligés que le reste des citoyens , à donner aux peuples l'exemple de la fidélité & de la soumission qui est due à une Puissance émanée de

1700.

Dieu même. Ils trouvent d'ailleurs dans cette Puissance , une autorité qui se joint par tout à celle de l'Eglise , pour en faire observer les Loix , & pour réprimer par la terreur des peines corporelles , ceux que la crainte des peines spirituelles ne rend pas assez soumis à la puissance de l'Eglise. Ils doivent donc respecter dans la Personne du Souverain , outre la qualité de Roi , celle de Protecteur des Canons , à laquelle ils sont particulièrement assujettis. Ainsi leurs devoirs se multiplient par le caractère sacré qu'ils reçoivent bien loin de souffrir la moindre diminution. Comme Citoyens , avant le Sacerdoce , ils dépendoient du Roi comme Roi ; mais comme Ecclésiastiques , après le Sacerdoce , ils commencent à en dépendre d'une manière particulière , comme de leur Tuteur , de leur Gardien , de leur Protecteur.

## I I.

A cette première notion qui se tire des trois différentes personnes qu'on peut distinguer dans celle des Ecclésiastiques , & de trois différentes espèces de droits qui y répondent , il faut joindre encore une seconde notion tirée de la nature même de la Puissance temporelle.

L'idée la plus simple qu'on puisse s'en former , renferme nécessairement deux caractères essentiels.

Le premier , est d'être universelle ; le second , d'être indépendante , & de se suffire pleinement à elle-même.

Toute puissance suprême par laquelle un Etat est gouverné , doit s'étendre sur tous ceux qui sont renfermés dans cet Etat , par rapport à la fin pour laquelle elle est établie , c'est-à-dire pour la sûreté , le repos , le bonheur de ceux qu'elle gouverne.

La comparaison de la Puissance Séculière avec la Puissance Ecclésiastique , suffiroit seule pour établir la vérité de cette proposition.

Ces deux Puissances différentes dans leur effet , sont égales dans leur principe , puisqu'elles sont toutes deux émanées de Dieu même.

La Puissance Ecclésiastique est universelle, par rapport à tous ceux qui sont dans le sein de l'Eglise. Aucune personne n'en est exempte, non pas même ceux qui exercent la puissance temporelle. Le Magistrat, le Général d'Armée, le Roi même, y est soumis comme le dernier de ses sujets, parce que l'Eglise qui exerce la puissance spirituelle, est en cela l'image de Dieu même, à l'autorité duquel personne ne peut résister.

Il en est de même de la Puissance temporelle, aussi étendue dans son genre que la Puissance spirituelle, parce que les Princes qui l'exercent ne représentent pas moins le pouvoir de Dieu par rapport au temporel, que l'Eglise le représente par rapport au spirituel : elle s'étend sur les personnes Ecclésiastiques pour le temporel, comme la puissance de l'Eglise s'étend sur les Laïcs pour le spirituel : aussi universelles l'une que l'autre, par rapport aux sujets, elles ne diffèrent que par la manière sur laquelle elles s'exercent, & par les moyens qu'elles employent.

Autrement, il faudroit avancer cet étrange paradoxe, que pendant qu'il n'y a qu'une seule Puissance souveraine, par rapport au spirituel, il y auroit dans chaque Etat deux Souverains, & deux Puissances également suprêmes par rapport au temporel ; ensorte que lorsqu'un Séculier auroit troublé le repos, ou la sûreté de l'Etat, on s'adresseroit au Prince Séculier, & que lorsque ce seroit un Ecclésiastique qui l'auroit troublé, il faudroit s'adresser au Prince Ecclésiastique : ainsi l'Empire seroit véritablement divisé entre deux Puissances qui auroient souvent des vues & des intérêts différens ; l'une pourroit punir comme un crime, ce que l'autre récompenseroit peut-être comme une action vertueuse. Ce n'est point ici une de ces conséquences outrées, que l'imagination seule se forme quelquefois pour détruire un principe qu'elle attaque :

Il n'y a qu'à se représenter l'état où étoit le Royaume au commencement du règne de Henri IV, pour faire voir que cette conséquence n'a rien que de très-réel, & de très-possible.

Il est certain qu'alors, le Pape & tous les Ecclésiastiques

C c ij

qui agissoient par son impulsion , regardoient Henri IV. comme déchu par son hérésie , & par l'excommunication que le Pape avoit prononcée contre lui , du droit de succéder à la Couronne. Envain auroit-il voulu faire condamner les Ecclésiastiques qui croyoient que la Religion les obligeoit à se soustraire à son obéissance , si l'indépendance de toute juridiction séculière dont la Cour de Rome les flattoit alors , & dont elle les flatte encore aujourd'hui pour se les assujettir entièrement , étoit bien fondée : d'un côté le Roi auroit voulu faire punir ces Ecclésiastiques rebelles , de l'autre , Rome les auroit justifiés , & pour ainsi dire canonisés. Ainsi tous les Ecclésiastiques auroient combattu l'autorité du Roi , pendant qu'un petit nombre de ses sujets laïcs l'auroient reconnue. On dit un petit nombre , car combien de Laïcs mêmes se laissoient alors entraîner par l'exemple des Ecclésiastiques , & éblouir par cette apparence de Religion , dont une révolte domestique & une ambition étrangère sçavoient se couvrir. Telles sont les étranges suites de ce partage d'autorité que le prétendu privilège des Clercs tend à établir. Chaque Etat , chaque République divisée , nourrirait dans son sein une guerre perpétuelle entre la faction des Clercs & celle des Laïcs ; & dans ce schisme continuel , le Pape regneroit enfin sur les Clercs par lui-même , & sur les Laïcs par les Clercs.

Le second caractère de la puissance suprême , est d'être indépendante de toute autre Puissance , & de se suffire pleinement à elle-même , par rapport à la fin pour laquelle elle est établie.

Ainsi la Puissance spirituelle par rapport à son objet , qui est le salut éternel de ceux qui lui sont soumis , est indépendante de la Puissance temporelle , & elle trouve dans les moyens que Dieu a remis entre ses mains , tout ce qui lui est nécessaire pour arriver à cette fin.

Elle emploie contre les hérétiques la privation des Sacramens , les Censures , les Anathèmes , & tout ce qui compose les armes spirituelles , pour opérer les retranchemens spirituels qui ont rapport à la fin , & elle n'a pas besoin de recourir pour

cela , à la Puissance temporelle , soit qu'il s'agisse d'un Ecclésiastique , ou qu'il soit question d'un Laïc.

Si elle implore outre cela l'assistance du bras séculier , ce n'est pas à proprement parler , pour accomplir son œuvre , c'est-à-dire par rapport à la sanctification des Fidèles , elle peut la faire cette œuvre par les armes que Dieu lui a confiées , indépendamment du secours de la Puissance temporelle. Dans les trois premiers siècles de l'Eglise , elle n'étoit pas moins forte ni moins puissante par rapport au genre de force & de puissance qui appartient naturellement à la Jurisdiction spirituelle , que depuis que la protection des Empereurs & des Princes Chrétiens lui eut donné un secours étranger.

C'est d'ailleurs un secours qu'elle demande , & qu'elle ne sauroit commander , (\*) ainsi il ne tombe point véritablement dans la notion de puissance de laquelle seule il s'agit ici. Elle le recherche pour un plus grand bien , mais il ne lui est pas nécessaire par rapport à la nature de sa puissance , qui se suffit pleinement par rapport à tout ce qui est de son objet.

La Puissance temporelle doit avoir aussi le même caractère ; il faut qu'elle trouve dans elle-même , tout ce qui lui est nécessaire pour la fin qui lui est proposée , c'est-à-dire , pour le bonheur de ceux qui lui sont soumis. Un des plus grands moyens que Dieu lui ait donnés pour y parvenir , est le glaive qu'il lui a confié pour la punition des crimes qui s'opposent à la félicité de ceux qu'elle gouverne. Si elle ne peut l'employer que contre une partie des citoyens qui vivent dans un même Empire , ceux-ci demeurent exposés à la violence des autres qui sont affranchis de son autorité ; si son pouvoir est impar-

(\*) C'est à-dire , que l'Eglise ni ses Ministres ne peuvent commander à la Puissance publique de donner ce secours. Mais c'est Dieu même qui le lui commande , parce que , comme le disent les Conciles , c'est aux Princes de la terre qu'il a confié la protection de son Eglise , & c'est à lui qu'ils rendront compte des maux dont ils n'auront pu la prémunir ou la délivrer , ainsi que des biens qu'ils auroient pu lui procurer. *Cognoscant ergo Principes sæculi , Deo debere se rationem reddere , pro Ecclesiâ quam à Christo tuendam suscipiunt. Nam sive augeatur pax & disciplina Ecclesiæ per fideles Principes , sive solvatur , ille ab eis rationem exiget qui eorum potestati suam Ecclesiam credit.* ( Concile de Paris de l'an 829. ) Mais c'est à Dieu , & à Dieu seul , que les Princes doivent en rendre compte.

1700.

fait, & insuffisant pour la fin à laquelle elle est destinée; s'il faut, pour parvenir à cette fin, qu'elle ait recours à une autre autorité & qu'elle s'adresse à la Puissance Ecclésiastique, elle sera donc dépendante de cette puissance, dont elle sera nécessitée d'implorer le secours; (\*) il faudra que le Souverain supplie au lieu d'ordonner, qu'il demande au lieu de commander, & qu'il devienne en quelque manière la partie de ceux dont il devroit être le Juge absolu.

Ainsi vouloir soustraire les Ecclésiastiques à la Puissance temporelle, c'est anéantir cette Puissance en la divisant, c'est détruire son essence même, en l'assujettissant à une autre Puissance; c'est en un mot la priver de son universalité & de son indépendance, c'est à dire, des deux caractères qui sont essentiels à toute puissance suprême, par rapport à la fin pour laquelle elle est établie.

## I I I.

Il résulte donc de ces premières notions, soit des différentes qualités que les Ecclésiastiques réunissent en leur personne, soit de la nature même de la puissance temporelle, que le droit est du côté des Princes, puisque l'exemption prétendue par le Clergé résiste également & à ce que sont les Ecclésiastiques, & à ce que sont les Princes.

## I V.

La conséquence nécessaire de cette proposition, est que pour donner atteinte à ces grands principes, il faudroit trouver dans

(\*) Ce n'est pas que l'Erat ne puisse recourir à l'Eglise, pour assurer davantage l'exécution de ses Loix, par la réunion des peines qui sont du ressort de l'une & de l'autre Puissance. L'Eglise doit même ce secours à l'Erat, sans attendre toujours que l'Erat le lui demande. Elle le lui doit d'autant plus, que les Loix de l'Erat obligent en conscience ceux qui lui sont soumis, l'Eglise doit, pour le salut de ses enfans punir comme péché, ce que le Prince punit comme infraction de la Loi. Mais il ne demeure pas moins vrai, que la puissance du Souverain trouve dans elle même tout, ce qui lui est nécessaire, absolument parlant, pour se faire obéir, comme, de son côté, la Puissance Ecclésiastique a tout ce qu'il faut pour lier les ames & les assujettir à l'exécution de ses Canons, relativement à l'ordre spirituel.

le droit divin , une exception qui y dérogeât expressement en faveur des Ecclésiastiques , & qu'ainsi l'on ne peut chercher cette exception , que dans l'ancienne Loi ou dans la nouvelle.

---

1700.

## V.

L'ancienne n'a rien de contraire au droit des Princes.

Si Moyse prévoit dans le livre du Deuteronome , que les Israélites indignes du bonheur d'être gouvernés immédiatement par Dieu même, désireront un jour d'avoir un Roi comme les autres peuples de la terre , il ne met aucunes bornes au pouvoir de ce Roi , par rapport aux Ministres des Autels.

Si Dieu lui-même avant que d'accorder un Roi aux vœux du peuple Juif , fait expliquer à ce peuple par Samüel , en quoi consistera le droit , c'est-à-dire le pouvoir & l'autorité de ce Roi , il ne fait aucune distinction entre les Prêtres & les Séculiers.

La Tribu de Levi fut soumise comme les autres Tribus , à la domination de ce Roi nouveau , encore que le Seigneur fût le seul partage de cette Tribu , qu'elle renonçât à la possession des fonds de terres , & que par-là , elle parût plus indépendante du gouvernement politique que les Ministres de la Loi nouvelle.

Le plus sage & le plus sçavant des Rois commença son regne par exercer son pouvoir suprême sur la personne même du Grand Prêtre Abiathar , qu'il regarda comme coupable d'un crime de lèse - Majesté , parce que ce Grand Prêtre avoit voulu élever sur le Trône , Adonias frere de Salomon. *Vous avez mérité la mort , (lui dit ce Prince) mais je ne veux pas vous la faire souffrir , parce que vous avez porté l'Arche du Seigneur devant David mon pere ; & que vous avez partagé avec lui , ses longs travaux.* Ainsi Salomon se contenta de l'exiler ; mais soit en le condamnant à cette peine , soit en lui donnant la vie , il montra également que le Chef même de l'Eglise Judaïque , n'étoit pas exempt de la Puissance Royale , lorsqu'il commettoit un crime de lèse-Majesté.



1700.

## V I.

La Loi nouvelle n'est pas plus favorable que l'ancienne à l'exemption prétendue par les Ecclésiastiques : ils ne sçauroient alléguer aucun endroit du nouveau Testament , qui donne la moindre couleur à leur indépendance.

C'est un principe certain , que Jesus-Christ en venant établir dans le monde un regne purement spirituel , n'a rien diminué du pouvoir temporel dont les Rois de la terre jouissoient avant son avènement ; il a déclaré que son Royaume *n'étoit pas de ce monde*. L'Eglise animée de son esprit , chante depuis plusieurs siècles dans une de ses plus anciennes Hymnes : *Que celui qui nous donne un Royaume céleste , ne détruit point les Royaumes terrestres*. Bellarmin établit lui-même ce principe , que la *Loi Chrétienne ne prive personne de son droit & de son domaine* ; & le Clergé de France se servit principalement de cet argument dans l'Assemblée de 1635 pour prouver que les Princes avoient le pouvoir de mettre des empêchemens dirimans au mariage de leurs sujets. Ils jouissoient de ce pouvoir avant que de s'être convertis à la foi , ( dit M. de Fenouillet Evêque de Montpellier ; dans l'excellent discours qu'il fit en l'Assemblée de 1635 sur cette matière ) : leur conversion leur a fait acquérir la qualité d'Enfans de Dieu , mais elle ne leur a fait perdre aucuns des droits attachés au titre de Roi : ils peuvent donc encore à présent , tout ce qu'ils pouvoient avant leur conversion ; ils n'ont donc point perdu en embrassant la Religion Catholique , l'autorité qu'ils avoient sur les personnes Ecclésiastiques , & l'on peut dire même , que cette autorité s'est accrue par leur conversion , puisqu'ils ont joint à la dignité de Roi , le titre non moins respectable , de Protecteur de l'Eglise , & de Défenseur des Canons.

## V I I.

Non-seulement la venue de Jesus-Christ & la prédication de la Loi nouvelle , n'a point ébranlé le pouvoir des Princes ,  
mais

mais elle l'a affermi: l'Ecriture & la Tradition en fournissent des témoignages également éclatans.

1700.

### V I I I.

Jesus-Christ ne s'est pas contenté de confirmer indirectement ce pouvoir, en déclarant, comme on a déjà remarqué, que son Royaume n'étoit pas de ce monde; ce qui exclut nettement de la puissance du Vicaire de Jesus-Christ, toute espèce de pouvoir temporel sur les Ecclesiastiques comme sur les Laïcs: mais il a mis l'obéissance que les Souverains ont droit d'exiger de tous les sujets, au nombre des préceptes de la Loi nouvelle, lorsqu'il a dit à tous sans aucune distinction: *Rendez à César ce qui est dû à César, & à Dieu ce qui est dû à Dieu.* On n'est donc pas moins soumis à César pour être consacré particulièrement au service de Dieu; ou plutôt, c'est toujours Dieu que l'on sert en obéissant à César, qui commande au nom de Dieu même.

Ce que Jesus-Christ a ordonné à tous les hommes, il l'a pratiqué lui-même; & dans cette matiere comme dans toutes les autres, il n'a rien enseigné par ses paroles, dont il ne nous ait donné l'exemple par ses actions.

Il a comparu devant un Juge non-seulement séculier, mais idolâtre; & loin de refuser de reconnoître le pouvoir d'un tel Juge, il l'a confirmé au contraire expressément, en déclarant que la puissance de Pilate *venoit d'en haut*; c'est-à-dire que c'étoit du Ciel même que ce mauvais Juge avoit reçu l'autorité qu'il exerçoit sur la personne de Jesus-Christ, qui s'étoit soumis par son humanité aux Loix communes des Tribunaux de la terre.

Ce n'est point ici une preuve recherchée avec art par les défenseurs du droit des Princes, c'est une remarque des Peres de l'Eglise \*. *Vous méprisez la puissance séculière*, (disoit Saint Bernard à un Archevêque de Sens). *Mais qui étoit plus séculier*.

\* *Sacralitatem contemnitis? Sed secularior nemo Pilato, cui Dominus adfuit iudicandus. Dicite, si audetis, sui Praefulis Deum ordinationem nescire cum Romani Praefidis potestatem super se Christus quoque fateatur esse coelitus ordinatam.*

1700.

*que Pilate , devant lequel Notre Seigneur a comparu comme devant son Juge , & dont il a reconnu le pouvoir sur sa personne sacrée , comme étant émané du Ciel ?*

## I X.

Les Apôtres on parlé & ont agi comme leur Maître & leur modele.

Nulle doctrine n'est plus favorable à la puissance des Princes , que celle des deux plus grandes lumieres de l'Eglise ; c'est-à-dire , de S. Pierre & de S. Paul ; & si les successeurs de ces Apôtres avoient hérité de leur soumission aux Puissances temporelles , aussi bien que de leur autorité sur les choses spirituelles , la cause des Princes n'auroit jamais eu besoin de défenseurs.

I. Epit. de S.  
Pierre, ch. 2,  
v. 8, 13 & 14.

Ibid. ch. 4.

Saint Pierre ne parloit-il qu'aux laïcs , ou plutôt n'est-il pas évident qu'il adressoit la parole à toute l'Eglise sans exception , lorsqu'il disoit aux Chrétiens de son tems : *Soyez soumis au Roi comme au Souverain , & aux Gouverneurs comme à ceux qui sont envoyés par lui pour la punition des méchans & la récompense des bons. . . . Que personne d'entre vous ne souffre comme homicide ou comme voleur , mais qu'il souffre comme Chrétien ; qu'il en glorifie Dieu.* Il ne croyoit donc pas que les Clercs fussent affranchis de la soumission qui est due aux Princes ; il ne croyoit pas qu'il fût injuste qu'un Clerc homicide ou voleur , fût puni par les Loix temporelles ; & si c'est-là la doctrine de Saint Pierre , dans quelle source ses successeurs ont-ils puisé celle qu'ils enseignent aujourd'hui ?

Ep. aux Ro-  
mains , ch. 13.  
v. 1. & suiv.

Saint Paul ne s'explique pas moins clairement , lorsqu'il a dit ces paroles tant de fois citées sur cette matiere : *Que toute ame soit soumise aux Puissances souveraines. Il n'y a point de Puissance qui ne vienne de Dieu , & c'est lui qui a établi celles qui sont sur la terre. Qui leur résiste , résiste à l'ordre de Dieu. . . Si vous faites le mal , craignez ; car ce n'est pas en vain que le Prince porte le glaive ; il est le Ministre de Dieu pour exercer sa vengeance contre ceux qui font mal. Ainsi , soyez-lui soumis ,*

non-seulement par un motif de crainte , mais par un principe de conscience.

1700.

Si les Ecclésiastiques prétendent n'être pas compris dans des expressions si générales , Saint Chrysostôme & tous les interprètes Grecs qui ont marché sur ses traces , leur répondent que les Apôtres mêmes , les Evangélistes , les Prophètes , & toute ame en général , quelque élevée qu'elle soit , est assujettie aux Puissances temporelles , suivant la doctrine de Saint Paul ; & Saint Bernard , concevant toute la force des expressions de cet Apôtre , demande aux Evêques de son tems : *Qui vous a exceptés de cette règle générale qui comprend toute sorte de personnes ? Si toute ame doit être soumise aux Puissances , la vôtre peut-elle en être exceptée ?*

*Qui vos excep-  
pit ab ista uni-  
versitate ?  
Si omnis ergo  
& vestra.*

La conduite des Apôtres a été conforme à leur doctrine.

Ils n'ont point évité de comparoître devant les Tribunaux séculiers. Lorsque les Juges ont voulu exiger d'eux des choses contraires à la Loi de Dieu , ils leur ont résisté avec courage , en leur disant qu'il falloit obéir à Dieu plutôt qu'aux hommes ; mais ils n'ont jamais décliné leur Jurisdiction. Saint Paul s'est défendu devant un Proconsul Romain contre les accusations des Juifs. Craignant l'injustice de ce Juge trop complaisant pour les accusateurs , il appella à César. *Il déclara qu'il comparoîtroit devant le Tribunal de ce Prince , & que c'étoit-là qu'il devoit être jugé.*

*Ad Tribunal  
Cæsaris sto, ibi  
me oportet ju-  
dicari.  
Act. cap. 25  
v. 10.*

X.

La tradition la plus pure & la plus respectable , c'est-à-dire celle qui est la plus proche de sa source , n'est pas moins avantageuse aux Puissances temporelles , que l'Ecriture même , & l'exemple de Jesus-Christ & des Apôtres.

Tous ceux qui dans les trois premiers siècles de l'Eglise ont fait des apologies de la Religion Chrétienne , y ont toujours pris la précaution de déclarer hautement que cette nouvelle Religion n'apportoit aucun changement à la puissance des Empereurs ; qu'au contraire , elle mettoit la soumission qui leur est due , au nombre des principaux fondemens de la morale

Dd ij

1700.

Tertull. dans  
son Apolog.

qu'elle enseignoit aux hommes; que les Chrétiens rendoient volontairement aux Souverains, par principe de Religion, & par un motif de conscience, une obéissance que la crainte ou l'intérêt seul arrachent à la plupart des autres hommes, qu'ils honoroient l'Empereur *comme le second après Dieu*, le premier *entre les hommes*, au-dessous de la Divinité, au-dessus de tout le reste; & qu'enfin, César étoit le *César des Chrétiens* beaucoup plus que des autres hommes, parce qu'ils le regardoient comme étant *établi par le Dieu qu'ils adoroient*.

Aussi ne voit-on point que dans ces jours précieux de la ferveur du Christianisme, aucun Chrétien ait eu la pensée de révoquer en doute la puissance des Empereurs sur les personnes consacrées à Dieu. Les Clercs, les Evêques, les Papes mêmes comparoissent devant les Tribunaux séculiers: ils se plaignoient quelquefois de la violence des persécutions, ils accusoient les Empereurs mêmes d'injustice, mais sans se plaindre de l'incompétence des Tribunaux séculiers; & dans le tems qu'ils s'élevoient contre l'iniquité des Jugemens, ils reconnoissoient la puissance des Juges.

On dira peut-être qu'ils cédoient à la force plutôt qu'à l'autorité de ces Tribunaux, & qu'il auroit été inutile d'alléguer devant des Juges idolâtres, un privilège fondé sur une Religion que ces Juges persécutoient.

Mais ce qui a précédé & ce qui a suivi cette conduite des premiers Chrétiens, détruit également cette objection.

Ce qui l'a précédé, c'est l'exemple de Jesus-Christ, qui n'a pas seulement reconnu par le fait la puissance de Pilate, mais qui en a établi le droit, en déclarant *qu'elle venoit d'en haut*, & par conséquent, qu'elle étoit légitime.

Ainsi, non-seulement l'Eglise des premiers siècles n'a point réclamé; mais elle n'a point dû réclamer contre la Jurisdiction des Empereurs; & si elle l'eût fait, elle eût abandonné les traces encore récentes de son Divin Maître.

Ce qui a suivi la conduite des premiers Chrétiens, est la reconnaissance expresse que l'Eglise a faite de l'autorité des Tribunaux séculiers, lors même qu'elle eut quitté, pour ainsi

dire, ses *habits de deuil* & de tristesse, & qu'elle eut été revêtue de gloire & de majesté par la protection des Empereurs convertis à la foi, & devenus *ses peres, & ses nourriciers*, suivant l'expression des Prophètes.

1700.

Alors, quoique suivant les mêmes Prophètes, elle vît se courber devant elle, & se prosterner à ses pieds *les enfans de ceux qui l'avoient humiliée*, elle ne rougit point de se soumettre à la puissance temporelle des Empereurs, qui subissoient avec respect sa Jurisdiction spirituelle. Alors le Prince, bien loin de perdre aucun des droits dont il jouissoit auparavant comme Souverain, ajouta à ses premiers titres, l'auguste qualité d'*Evêque extérieur*. Il entra presque dans toutes les affaires de l'Eglise, selon la remarque d'un ancien Historien Ecclésiastique; & l'Eglise implorant d'un côté le secours des Empereurs, comme de ses protecteurs dans les matieres spirituelles, se soumettoit de l'autre à leur autorité, comme à celle de ses Souverains dans les affaires temporelles.

Socrate.

Ainsi, la piété du Grand Constantin ne l'empêcha pas de prendre connoissance des intrigues secrètes qu'Eusèbe, Evêque de Nicomédie, & Théognis, Evêque de Nicée, entretenoient avec les Ariens: il les condamna au bannissement, comme il le marque lui-même dans la lettre qu'il écrivit sur ce sujet au peuple de Nicomédie; & l'Eglise, qui a toujours applaudi à la Religion de ce Prince, n'a jamais prétendu qu'il eût entrepris en cela sur les droits de la puissance ecclésiastique.

Theodoret,  
Hist. Ecclesiast.  
liv. I.

Cette condamnation est même d'autant plus digne de remarque, qu'elle étoit fondée sur la Loi générale que Constantin fit en ordonnant l'exécution du Concile de Nicée, & qui portoit que tous ceux qui refuseroient de s'y soumettre, seroient condamnés à l'exil, comme rebelles au Jugement de Dieu même. Le pouvoir de juger les crimes, & celui d'établir des peines générales par des Loix, contre ceux qui les commettent, sont émanés du même principe. Ainsi, tout le Concile de Nicée, qui a été témoin de cette Loi de Constantin, & qui s'en est plaint, a reconnu en même tems que l'Empereur étoit Juge légitime des crimes commis par les Evêques contre la

3700.

tranquillité & la sûreté publique, dont la Religion fait une grande partie.

Saint Athanase, Evêque & Patriarche d'Alexandrie, assis sur le second Trône de l'Eglise, esprit aussi ferme qu'éclairé, & capable, comme il l'a montré plus d'une fois, de résister en face aux Empereurs, lorsqu'ils vouloient exiger de lui des choses contraires à son devoir, n'a pas hésité néanmoins à comparoître devant Constantin & devant les Juges que cet Empereur lui donna pour répondre aux fausses accusations que la malice de ses ennemis suscita tant de fois contre lui.

Theodoret,  
l. I. chap. 36.

S'ils l'accusent d'avoir fait des levées de deniers en Egypte, pour fournir sous main l'argent qu'il auroit ramassé par ce moyen, à un factieux qui vouloit usurper l'Empire, Constantin le fait venir à Constantinople. Athanase comparoit devant lui; il se justifie, & l'Empereur ne le renvoie au gouvernement de son Eglise, qu'après avoir reconnu par lui-même la fausseté de l'accusation qu'on avoit formée contre ce saint Evêque.

Si, par une calomnie encore plus aveugle, on veut rendre Athanase suspect d'avoir tué Arsene, qui étoit vivant, & qui parut ensuite au Concile de Tyr, l'Empereur Constantin ordonne au Censeur Dalmasé de prendre connoissance de l'affaire, & cet Officier écrit à Saint Athanase de venir répondre pardevant lui à cette accusation.

Il est vrai que dans la suite cette affaire se trouva confondue dans celles dont le Concile de Tyr, convoqué par l'ordre de Constantin, prit connoissance; mais ce Concile même, quoique composé de Juges ecclésiastiques, est une nouvelle preuve du pouvoir que Constantin a exercé dans les Jugemens des Evêques, puisque ce Tribunal ne pouvoit avoir d'autorité que celle qu'il tiroit de l'Empereur; sans cela, il auroit été absolument incompetent, puisque, suivant les Canons, l'Evêque d'Alexandrie n'auroit pu être jugé que par le Concile des Evêques d'Egypte. Ainsi, on ne peut regarder le Concile de Tyr que comme une espèce de commission extraordinaire, com-

posée à la vérité de Juges ecclésiastiques, mais formée par l'Empereur pour Juger Saint Athanase.

1700.

Non-seulement l'Evêque de la seconde Eglise du monde Chrétien, mais l'Evêque du premier Siege, c'est-à-dire le Pape même, a reconnu dans Constantin ce pouvoir émané de Dieu, que les Souverains exercent sur les Ecclesiastiques comme sur les Laïcs dans les matieres temporelles.

La sainteté du Pape Sylvestre ne l'ayant pas mis à couvert de la calomnie, il fut accusé, il comparut, & se justifia devant l'Empereur Constantin.

Ce ne sont ni des Magistrats séculiers, ni des histoires profanes qui attestent la vérité de ce fait; ce sont des Evêques mêmes: c'est un Concile entier assemblé à Rome sous l'Empereur Gratiens, qui écrit à cet Empereur en termes formels, que le Pape Sylvestre, accusé par des sacrileges, défendit sa cause devant l'Empereur Constantin.

L'Eglise n'a pas moins reconnu l'autorité des Empereurs qui ont suivi Constantin.

Saint Ambroise écrivant à l'Empereur Valentinien, ne réclame pour l'Eglise que les Jugemens qui regardent la foi & la discipline: il cite à ce Prince un rescrit de l'Empereur Valentinien son pere, qui avoit voulu que les Prêtres seuls fussent Juges des Prêtres, soit lorsqu'il s'agissoit de la foi, soit lorsqu'il étoit question de la discipline ou du règlement des mœurs. Voilà les seules matieres dans lesquelles l'Eglise prétendoit alors que le Jugement épiscopal devoit avoir lieu. On peut voir même en lisant toute la Lettre de Saint Ambroise, que s'il établit l'autorité du Tribunal ecclésiastique sur le droit divin, ce n'est que par rapport aux questions de foi, & qu'il ne le fonde par rapport aux affaires de discipline & de règlement des mœurs, que sur la Loi de Valentinien.

L'accusation du Pape Damase sous l'Empereur Gratiens, fils de ce Prince, fournit une preuve encore bien plus éclatante de l'ancienne doctrine de l'Eglise sur ce point.

Le Concile Romain, dont on a déjà parlé, marque dans

*Sylvester, Papa, à sacrilegis accusatus, apud Parentem vestrum Constantinum causam propriam prosecutus est. Ep. Synod. Concil. Rom. ad Gratianum.*



1700.

*In sua causa  
vestri tenet in-  
signe iudicii.*

Le Concile  
de Rome fait  
allusion en cet  
endroit à la  
Loi 23 au Co-  
de Theodosien  
de *Episcopis &  
Clericis*, &c.  
mais cette Loi  
excepte les  
grands crimes,  
dont elle ré-  
serve le juge-  
ment aux Tri-  
bunaux Sécu-  
liers.

la même lettre, que Damase fut accusé devant l'Empereur, & qu'il obtint un Jugement favorable.

Mais comme les Peres de ce Concile craignoient apparemment qu'on ne voulût encore citer ce Pape devant les Tribunaux séculiers, pour lui faire son procès suivant les formes établies par les Loix Romaines, ils représenterent à l'Empereur;

Qu'il avoit lui-même affranchi tous les Eoclésiastiques de la Jurisdiction de ces Tribunaux, & qu'il n'étoit pas juste que le Pape, qui étoit au-dessus de tous les Evêques, par la prérogative du Siege Apostolique, ne jouît pas de ce privilege;

Qu'en cela néanmoins, le Pape Damase n'agissoit point dans la vue de décliner le Jugement de l'Empereur, puisqu'il l'avoit déjà subi, mais qu'il le supplioit de conserver en sa personne, l'honneur que ce Prince avoit lui-même déferé à l'Eglise;

Que d'ailleurs son innocence étoit mieux établie par le Jugement favorable de l'Empereur, que si elle avoit été éprouvée suivant les formes prescrites par les Loix, outre que Damase, pour rendre public en quelque maniere le témoignage de sa conscience, se soumettoit au Jugement encore plus sévère des Prêtres, qui pesoient non-seulement la réputation, mais les mœurs d'un Evêque accusé;

Et qu'enfin, l'Empereur pouvoit prendre encore un autre tempérament que le Pape lui proposoit, moins pour son intérêt particulier, que pour *seconder la piété de ce Prince*, sans déroger aux *droits de personne*, & souhaitant d'augmenter le pouvoir des Princes plutôt que de le diminuer; que ce tempérament étoit d'ordonner que lorsque l'Evêque de Rome seroit accusé, & que l'Empereur ne jugeroit pas à propos de renvoyer l'accusation au Jugement du Concile de Rome, il seroit permis à l'accusé de se défendre devant le Conseil de l'Empereur.

Le Concile ajoute, pour appuyer cette priere, qu'elle ne doit pas être regardée comme une nouveauté; que Damase ne fait que suivre en cela les exemples de ses prédécesseurs, puisque le Pape Sylvestre étant accusé, répondit à ses accusateurs devant Constantin, & qu'on trouve même des exemples d'une

d'une semblable conduite dans les Saintes Ecritures, où l'on voit que l'Apôtre Saint Paul éprouvant la violence d'un Gouverneur de *Province*, *appella à César & fut envoyé à César.*

Ainsi, ce n'étoit point de la puissance temporelle en général que le Pape Damase déclinait le Jugement par la bouche des Peres du Concile Romain; il vouloit seulement éviter de comparoître devant les Tribunaux ordinaires; & le seul privilege auquel il aspirait, étoit de n'avoir pour Juge que la personne même de l'Empereur avec son Conseil.

Enfin, pour ne pas s'étendre à l'infini sur les preuves de la reconnaissance que les plus grands Papes ont faite de l'autorité suprême des Princes en matiere temporelle, tant sur les Ecclesiastiques que sur les Laïcs, il n'y auroit qu'à renvoyer ceux qui en doutent, à la célèbre Lettre du Pape Gélase à l'Empereur Anastase, où il établit ce grand principe, que *Jesus-Christ connoissant la fragilité humaine*, a partagé de telle maniere le pouvoir qu'il a donné aux deux Puissances, que *les Princes eussent besoin des Pontifes pour la vie éternelle, & que les Pontifes eussent besoin des Princes pour les choses temporelles*, afin que celui qui se consacrerait au service de Dieu, ne se mêlât point des affaires profanes, & que celui qui étoit chargé des affaires profanes, ne présidât point aux choses divines. *Ainsi*, dit-il à cet Empereur, *comme les Pontifes mêmes vous obéissent dans tout ce qui regarde la discipline & la police publique, reconnoissant que c'est le Ciel même qui a remis l'Empire entre vos mains, avec quels sentimens ne devez-vous pas aussi obéir à ceux que Dieu a établis pour vous dispenser les Saints Mysteres?* Quiconque pèsera bien les paroles de ce grand Pape, ne trouvera plus qu'une difficulté dans cette matiere, qui est de savoir comment on peut concilier les Papes des derniers siècles avec ces anciens Papes, qui semblent avoir entrepris de défendre par avance la cause des Princes contre l'ambition des Papes modernes.

## X I.

Si le droit commun est pour les Princes, si la Loi divine n'a  
Tome V, E e

1700.

mis aucune exception à leur pouvoir en faveur des Ecclésiastiques, si Jesus-Christ l'a confirmé, bien loin de le détruire, si les Apôtres, si l'Eglise primitive, si les Papes & les Conciles l'ont reconnu, & si ce qui n'étoit qu'un droit humain avant la venue de Jesus-Christ, est devenu depuis ce tems-là par ses paroles & par ses actions, un droit humain & divin tout ensemble, il est évident que l'exemption prétendue par les Ecclésiastiques par rapport aux crimes qui regardent le temporel, n'étant point de droit, ne peut être que l'ouvrage de la volonté libre & de la bienveillance toute gratuite des Princes.

## X I I.

Il suit donc nécessairement de ce principe,

1°. Que comme les Princes peuvent accorder cette exemption au Clergé, ils peuvent aussi ne la lui accorder pas : leur volonté seule est leur règle à cet égard ; ils ne font point d'injustice aux Ecclésiastiques, quand ils leur refusent cette exemption ; & quand ils la leur accordent, ils leur font grace ;

2°. Que puisque l'exemption est un privilege & non pas un droit, le Prince peut l'étendre ou la limiter à son gré, & mettre telles conditions qu'il juge à propos d'ajouter à son bienfait, soit par rapport aux personnes, soit par rapport au genre des crimes, soit enfin par rapport à la forme de procéder ;

3°. Qu'enfin, comme une libéralité ne peut jamais devenir une dette, & que la continuation d'une grace ne dépend pas moins de la volonté du Prince, que la concession même de la grace, il est toujours en son pouvoir de révoquer, de suspendre ou de tempérer comme il lui plaît, le privilege qu'il a accordé aux Ecclésiastiques, selon que les besoins de l'Etat & la diversité des conjonctures le demandent ; autrement, le Prince consommeroit tout son pouvoir par un seul acte ; & pour avoir voulu favoriser l'Eglise en lui accordant une Jurisdiction extraordinaire, il se feroit privé lui-même & ses suc-

cesseurs à perpétuité , du pouvoir naturel que le droit divin & humain attachent inséparablement à son caractère.

1700.

## X I I L.

Il en est de l'exemption des personnes comme de celle des biens. De même que les Princes ont pu affranchir ou n'affranchir pas les biens des Ecclésiastiques, de même qu'ils ont pu accorder cette immunité sous les conditions qu'ils ont jugé à propos d'y adopter, de même enfin qu'ils peuvent la faire cesser quand il leur plaît pour le bien de leur Etat ; ainsi ils sont les maîtres d'accorder ou de refuser l'exemption personnelle, de ne la donner que sous certaines conditions, & de la révoquer enfin si elle devient nuisible à la tranquillité de leur Royaume.

Ou si l'on veut un exemple qui approche encore plus de la question présente, rien n'est plus naturel que de comparer l'exemption des Clercs en matiere criminelle, avec leurs privileges en matiere civile. Tous ceux qui ont examiné le fondement, le progrès & le dernier état de ce privilege, savent que dans son origine, il a été l'ouvrage de la volonté positive des Empereurs Romains, qu'ils ont souvent varié sur ce sujet, selon le degré de pouvoir qu'ils ont jugé à propos d'accorder à l'Eglise, pour prévenir le scandale que les procès entre des personnes ecclésiastiques excitoient dans les Tribunaux séculiers ; & qu'enfin, cette exemption a reçu tant de différens changemens avant que d'être réduites aux foibles restes dont les Ecclésiastiques jouissent encore aujourd'hui, qu'il est évident que ce privilege n'a jamais été regardé dans tous les tems où l'on a fait quelque usage de sa raison, que comme l'effet d'une volonté arbitraire des Princes, à laquelle ils ont donné la forme qu'ils ont jugée convenable au bien de l'Eglise & de leurs Etats. Or, quelle différence peut-on trouver, pour peu que l'on raisonne exactement, entre le privilege des Clercs dans les matieres civiles, & leur exemption en matiere criminelle ? Pourquoi le pouvoir que les Princes ont sur eux cesseroit-il plutôt à l'égard des crimes que les Clercs commettent, qu'à l'égard des actes ordinaires de la société civile ? S'ils sont membres de

E e ij

cette société, sujets à ses Loix, soumis aux Tribunaux qu'elle a établis, lorsqu'il s'agit d'un contrat particulier, pourquoi en seront-ils affranchis, lorsqu'ils blessent cette obligation générale par laquelle tous les Citoyens qui vivent dans une même république, se sont engagés réciproquement à procurer le bien commun de la société, & encore plus à ne lui faire jamais aucun mal ? On contracte par le crime, suivant les premiers principes de la Jurisprudence, comme par toute autre espece d'engagement ; & pourquoi ce seul contrat, cette seule obligation qui naît de lui, & qui affecte la personne & les biens du coupable à la vengeance publique, sera-t-elle exceptée du pouvoir universel des Princes ?

Ainsi, soit que l'on envisage le privilege clérical en lui-même, soit qu'on le compare avec les autres especes d'exemptions qui ont été accordées aux ecclésiastiques, rien ne peut ébranler la certitude de ce grand principe, que l'exemption des Ecclesiastiques par rapport aux crimes publics, étant l'ouvrage de la volonté libre & indépendante des Souverains, les Souverains peuvent en limiter comme il leur plaît, le tems, l'étendue, les conditions.

#### X I V.

C'est en effet ce que toute la suite, & si l'on peut parler ainsi, tout le corps de la législation des Empereurs Romains sur cette matiere montre évidemment ; législation qui mérite également d'être respectée, soit par la dignité des Législateurs, soit parce qu'ils ont vécu plus près des tems apostoliques, & par conséquent de la pureté des regles, que l'ambition des siècles suivans a altérée, soit enfin parce que les usages postérieurs de la France & des autres Etats de l'Europe, ont été presque tous établis sur les fondemens de cette Jurisprudence.

On peut observer deux choses dans ces Loix :

1°. La maniere en laquelle ces Princes se sont expliqués lorsqu'ils ont accordé aux Ecclesiastiques l'exemption des Tribunaux séculiers en matiere criminelle.

2°. Les divers changemens que cette exemption a éprouvés, les exemptions & les restrictions que les Princes qui l'ont donnée aux Ecclesiastiques y ont ajoutées.

Si l'on examine attentivement ces deux points, on y découvrira autant de caractères sensibles qui prouvent également que c'est de la seule volonté des Princes, que les Ecclesiastiques tiennent leur privilege.

Les termes par lesquels les Empereurs Romains se sont expliqués sur cette matiere, ne laissent aucun lieu d'en douter.

C'est l'Empereur Constance, qui peut-être par de mauvais motifs, & pour forcer les Evêques Catholiques à avoir des Evêques Ariens pour Juges, a ordonné le premier que les Evêques ne pourroient être accusés devant les Tribunaux séculiers.

Mais dans quels termes leur accorde-t-il ce privilege ? *Nous défendons*, dit-il, *par cette Loi, ouvrage de notre douceur & de notre clémence, qu'on accuse les Evêques devant les Juges ordinaires.*

Donc, ce qu'il défend par cette Loi, avoit été permis jusques-là, & il le défend par une espece de relâchement & de condescendance ; en sorte qu'il paroît manifestement que c'est une exception & une dispense d'un droit commun qu'il introduit par cette Loi.

Et quel est le motif de cette exception ? Il ne le tire, ni du droit divin, ni de l'éminence du caractère Episcopal : il dit seulement, *qu'encore qu'on pût craindre que les Evêques ne fussent assurés de l'impunité dès le moment qu'ils n'auroient que des Evêques pour Juges*, cependant il étoit encore plus dangereux de les livrer dans un Jugement public à la fureur d'une foule d'accusateurs, que leur état & leur ministère leur attireroit tous les jours.

Si l'Empereur Gracien, dans la Loi 23 du même titre, accorde aux Evêques de chaque Diocese la connoissance des fautes légères commises par les Ecclesiastiques, il ne fonde ce privilege que sur l'exemple de ce qui se passoit dans les affaires civiles par la concession gratuite des Empereurs,

1700.

Si Honorius dans la Loi 41 du même titre, ordonne que les Clercs ne pourront être accusés que pardevant les Evêques, il paroît par les termes dont il se sert, que c'est la convenance & la bienfaisance seules qui l'y déterminent : *Clericos non nisi apud Episcopos accusari convenit.*

Valentinien III va encore plus loin dans sa Nouvelle 12 ; & en confirmant le privilege des Ecclésiastiques, renfermé dans les bornes qu'il juge à propos d'y prescrire, il déclare expressément qu'il est certain que suivant les Loix, les Evêques & les Prêtres n'ont point de Tribunal, & qu'ils ne connoissent que des causes qui regardent la Religion.

Si Justinien, qui a fait plus de Loix sur cette matiere qu'aucun de ses prédécesseurs, a renvoyé aux Evêques la connoissance d'une partie des crimes commis par des Ecclésiastiques, on peut dire qu'il a conservé néanmoins son autorité sur eux dans le tems même qu'il paroît s'en dépouiller, puisqu'en renvoyant les Prêtres dans certains cas au Jugement des Evêques, il détermine en même tems la peine à laquelle les coupables seront condamnés.

C'est ainsi qu'en laissant à l'Eglise, dans la Loi 34, au Code de *Episcopali audientiâ*, le pouvoir de juger les Evêques & les Clercs accusés d'avoir joué aux dez ou d'avoir assisté aux Spectacles, il ordonne néanmoins que les coupables seront séparés du ministère des Autels, & qu'on leur prescrira un tems pendant lequel ils obtiendront le pardon de leur faute par les jeûnes & par les prières.

On trouve la même chose dans plusieurs chapitres de la Nouvelle 123 du même Empereur ; & l'on y remarque que dans les dispositions même les plus favorables à la Jurisdiction épiscopale, il connoît de la matiere comme Législateur ; encore qu'il renonce à en connoître comme Juge.

Les Changemens de Jurisprudence, & les différentes exceptions ou restrictions qu'on trouve dans les Loix Romaines sur ce sujet, sont le second caractère de l'autorité souveraine & arbitraire avec laquelle ils ont cru pouvoir dispenser d'un privilege qui n'avoit point d'autre origine que leur volonté.

Un des plus grands critiques du dernier siècle, Jacques Godefroy, qu'on peut justement appeler le plus docte & le plus profond de tous les Interprètes des Loix Civiles, a cru que la Loi de l'Empereur Constance, qui réserve aux Evêques le jugement des autres Evêques, ne regardoit que les accusations de Religion, que les intrigues des Evêques Ariens, tout puissans auprès de cet Empereur, rendoient alors si fréquentes; & en effet, si on donnoit un sens plus étendu à cette constitution, elle seroit directement contraire aux autres Loix du même Code & du même titre, qui restreignent la Jurisdiction des Evêques aux crimes qui regardent la Religion, ou aux fautes légères que les Ecclesiastiques commettent par rapport aux devoirs de leur ministère.

Mais quand même on pourroit soutenir que la Loi de Constance s'étendoit à toute sorte de crimes commis par un Evêque, il seroit toujours certain, comme on l'a déjà observé, qu'elle ne regardoit que les Evêques, & par conséquent qu'elle contiendrait une première distinction par rapport aux personnes, qui supposeroit nécessairement le pouvoir absolu du Législateur.

Si cette distinction a été abrogée par les Empereurs suivans, ils en ont introduit de plus importantes.

La foi, la discipline, les mœurs des personnes ecclésiastiques sont le partage de la Jurisdiction épiscopale selon la Loi de Valentinien Ier., que Saint Ambroise cite avec éloge; & par conséquent, suivant cet Empereur, tous les crimes publics, quoique commis par un Prêtre ou par un Evêque, étoient au contraire le partage des Tribunaux séculiers.

Gratien, fils de cet Empereur, a marché sur ses traces, mais en restreignant un peu plus le privilège clérical, puisqu'il le réduit aux dissensions, & aux fautes légères qui regardent la Religion, & qu'il en excepte nommément ce qui faisoit la matière des actions criminelles, qui se poursuivoient dans les Tribunaux séculiers, suivant les Loix que les Romains appelloient publiques, parce qu'elles régloient la forme des accusations publiques.

Les Empereurs Arcade & Honorius ont suivi le même es-



1700.

prit, & se sont exprimés d'une manière encore plus précise, Lorsqu'ils ont décidé en termes généraux, que toutes les fois qu'il s'agissoit de la Religion, c'étoit aux Evêques qu'il appartenoit de juger : mais que les autres causes qui regardoient les Juges ordinaires, ou l'exercice du droit public, devoient être jugées suivant les Loix.

C'est de ce Décret d'Arcade & d'Honorius, que Valentinien III se sert dans sa Nouvelle 12, pour prouver que, suivant le Code Théodosien, les Evêques n'ont point de véritable Tribunal, & ne peuvent connoître que de ce qui regarde la Religion.

Théodose le jeune, à-peu-près dans le même tems, suivoit aussi cette distinction, lorsqu'en écrivant au Concile d'Ephèse par le Comte Candidien, il défendit expressément d'agiter dans ce Concile aucune accusation criminelle, ordonnant que si l'on en formoit de cette qualité, elles ne pussent être poursuivies qu'à Constantinople.

Mais aucun Empereur n'a proposé si clairement ni si exactement cette distinction que Justinien.

La milice profane lui a servi de modele par rapport aux Loix qu'il a faites sur la milice sacrée ; & comme les Loix Romaines distinguoient deux sortes de crimes dans les soldats, les uns qui leur étoient propres, qu'ils ne comettoient qu'en tant que soldats, & qui n'intéressoient que la discipline militaire, les autres qui leur étoient communs avec le reste des Citoyens, qu'ils comettoient en tant qu'hommes, & qui bleffoient la société civile en général. Ainsi Justinien a divisé les crimes qu'un Ministre des Autels pouvoit commettre, en crimes propres à son état, & qui violoient seulement la discipline ecclésiastique, ou en crimes *civils ou communs*, qui étoient contraires à l'ordre général de la police publique.

Il attribue la connoissance des premiers aux Evêques, & des derniers aux Magistrats.

Il ajoute quelques tempéremens à cette distinction par sa Nouvelle 123. Il veut, par exemple, qu'on obtienne la permission de l'Empereur avant que de pouvoir accuser un Evêque devant

devant un Juge séculier. Il donne à l'accusateur la liberté de s'adresser d'abord à l'Evêque, ou de porter d'abord son accusation devant le Magistrat, mais au fond il conserve toujours la même distinction, & soit que l'Evêque ou le Magistrat ait été saisi le premier, il faut toujours, si le crime est du nombre de ceux qu'il appelle *civils ou communs*, que le Juge séculier en fasse justice ou seul ou après l'Evêque. La plus grande grace que Justinien fasse par cette nouvelle aux ecclésiastiques, ou plutôt à l'Eglise, est que si l'Evêque prétend que le jugement prononcé par le Magistrat est injuste, l'exécution en soit différée, jusqu'à ce que l'Empereur ayant entendu les raisons de l'Evêque & celles du Magistrat, ait décidé pour ou contre l'exécution de la sentence.

Tel a été le dernier état de la Jurisprudence Romaine sur cette matière, & c'est ainsi que dans le privilège même que les Princes ont accordé aux Ecclésiastiques, ils ont toujours fait éclater leur pouvoir, soit par les termes dans lesquels ils l'ont accordé, soit par le changement d'une Jurisprudence qui étoit l'ouvrage arbitraire de leur volonté, & par les restrictions qu'ils y ont apportées, mais sur-tout par la distinction tantôt plus obscurément, & tantôt plus clairement expliquée, mais toujours également fixe & invariable des crimes propres aux Ecclésiastiques, dont la connoissance a été réservée à l'Eglise, & des crimes qui leur sont communs avec les autres citoyens, dont le jugement est toujours demeuré entre les mains des Juges séculiers.

## X V.

Que pouvoit-il manquer, après cela, à l'autorité des Loix Romaines en cette matière, si ce n'est de devenir en quelque manière des Loix Ecclésiastiques par l'approbation expresse, par l'applaudissement même de l'Eglise, & c'est ce qui est encore arrivé.

On a vu qu'aucun Empereur n'a établi plus formellement que Justinien la distinction du crime Ecclésiastique, & du crime Politique.

Cependant les collecteurs des constitutions Ecclésiastiques ont consacré les loix de cet Empereur, & les ont canonisées pour ainsi dire, en les inférant dans leurs collections.

Les Souverains Pontifes en ont eux-mêmes fait l'éloge. Le Pape Agathon, à la tête du Concile de Rome, rend ce témoignage à Justinien, que par sa religion autant que par sa sagesse, il a renouvelé toutes choses, & les a rétablies dans un meilleur état.

Les pères du sixième Concile général crurent ne pouvoir donner un titre plus magnifique à l'Empereur Constantin le Pogonate, & plus propre à lui inspirer ce que l'église attendoit de sa protection, qu'en l'appellant dans leurs acclamations *le nouveau Justinien*.

Et si l'on prétendait éluder ces louanges, en disant qu'elles ne tombent pas sur les nouvelles où l'Empereur Justinien a marqué les bornes de la Jurisdiction épiscopale dans les procès criminels des Ecclésiastiques, il seroit aisé de répondre à cette objection par l'autorité du Pape S. Grégoire le Grand, qui, dans l'instruction qu'il donna à Jean le défenseur allant en Espagne, cite expressément la nouvelle 123 de Justinien par rapport aux procès civils & criminels des Evêques, & entre autres le chapitre VIII de cette nouvelle, dans lequel il est défendu à toutes sortes de personnes d'accuser un Evêque devant un Juge séculier sans la permission de l'Empereur. Ainsi il résulte de l'instruction donnée par ce grand Pape, qu'on peut au moins, avec la permission de l'Empereur, accuser un Evêque dans un Tribunal séculier.

On ne doit donc pas être surpris après cela, si Hincmar & Yves de Chartres ont tous deux attesté que les Nouvelles de Justinien étoient observées dans l'église Romaine, & si Gratien, à l'exemple des anciens collecteurs Grecs, les a mêlées avec les Canons dans son Décret.

## XVI.

Malgré la destruction de l'Empire Romain, & l'établissement des Monarchies qui se sont formées des débris de ce

vaſte Empire, les loix de Juſtinien ont enſcore été ſubvies dans ces nouveaux Royaumes à l'égard des Jugemens des Evêques.

Ainſi, dans le Royaume d'Italie, Théodoric jugea lui-même l'Evêque d'Aouſte accusé d'avoir voulu trahir ſa patrie; il écrivit à l'Archevêque de Milan que cet Evêque lui ayant paru fauſſement accusé, il l'avoit rétabli dans ſon premier rang, pour jouir pleinement de ſon Epiſcopat comme avant l'accuſation; qu'il avoit eu intention de punir les accuſateurs de cet Evêque, mais que comme ils étoient Eccléſiaſtiques, il les renvoyoit au Jugement de l'Archevêque de Milan, *à qui il appartenoit de régler leurs mœurs.*

On ſera peut-être ſurpris de ce que ce Roi qui n'avoit pas craint de ſe rendre Juge de la perſonne d'un Evêque, renvoye de ſimples Clercs au Jugement de leur Métropolitain; mais il y a lieu de préſumer qu'il ne régarda pas la témérité de leur accuſation comme un de ces grands crimes que Juſtinien appelle *communs ou civils*, & dont cet Empereur réſerve la connoiſſance aux Tribunaux ſéculiers; il ne les crut coupables apparemment que d'une faute qui pouvoit être ſuffiſamment punie par des Juges Eccléſiaſtiques; & c'eſt ce qu'il fait aſſez entendre en diſant à l'Archevêque de Milan, que c'étoit à ce Prélat *de régler de telles mœurs*, comme ſ'il vouloit dire qu'il ſ'agifſoit plutôt de réformer les mœurs de ces Clercs, que de leur impoſer une peine publique.

La France a ſuivi d'abord les mêmes maximes; & quoique la piété Royale de la première race les ait ſouvent portés à renvoyer aux Evêques le Jugement de leurs confreres, même dans les crimes de lèze-Majeſté, on voit néanmoins que c'étoit par un honneur qu'ils déſéroient à l'églife par un ſentiment de Religion, plutôt que par défiance de leur droit.

C'eſt ce qui paroît clairement par ces paroles que le Roi Chilperic adreſſa au Concile aſſemblé à Paris pour le Jugement de Pretextat, Archevêque de Rouen: *Quoique la Puifſance Royale ait droit de condamner, ſuivant les Loix, un coupable de lèze-Majeſté, cependant pour ne rien faire de contraire*

F f ij

1700.

aux SS. Canons , j'ai fait comparoître devant votre assemblée cet Evêque , auteur d'une conspiration tramée contre moi.

Ce n'étoient pas seulement les Princes qui parloient ainsi de leur pouvoir , l'Eglise en portoit le même Jugement.

Le premier Concile de Mâcon convoqué par le Roi Gontran en l'année 581 , & apparemment autorisé par ce Prince , dans la disposition qu'on en va expliquer , ordonne qu'aucun Ecclesiastique ne pourra être *maltraité ni traîné en prison* , de l'autorité des Juges séculiers , avant que sa cause ait été discutée par son Evêque ; & que si quelque Juge entreprend de le faire , *si ce n'est en matiere criminelle , c'est-à-dire en cas d' homicide , de vol , ou autre maléfice , il sera privé de l'entrée de l'Eglise* pendant tel temps qu'il plaira à l'Evêque du lieu.

Ainsi l'autorité des Rois & de leurs Officiers , sur la personne des Clercs en matiere criminelle , a été reconnue par l'Eglise , presque aussitôt qu'il y a eu des Rois en France.

Saint Grégoire de Tours en rendoit témoignage , lorsqu'en parlant au Roi Chilperic en faveur de Pretextat , Archevêque de Rouen , qu'il croyoit que ce Prince vouloit opprimer , il lui dit ces paroles , qu'il rapporte lui-même dans son Histoire : *Si quelqu'un de nous , ô Roi , viole les regles de la justice , vous pouvez le châtier ; mais si vous les violez vous-même , qui pourra vous punir , si ce n'est celui qui a déclaré qu'il étoit la justice même ?*

Le pouvoir des Rois sur les Evêques étoit donc reconnu par les Evêques , dans le temps même que les Rois vouloient bien les prendre pour Juges des crimes de léze-Majesté commis par des Evêques.

L'exemple de ce que le même Historien raconte du procès de Gilles , Archevêque de Reims , ne prouve pas moins cette vérité.

Cet Archevêque accusé d'avoir conspiré contre la vie du Roi Childebert , fut d'abord arrêté par l'ordre de ce Prince , & mis en prison. Les Evêques se plaignirent à la vérité de ce qu'on l'avoit arraché de sa ville Episcopale , sans l'entendre , & sans lui donner des Juges devant lesquels il pût se défendre.

Le Roi déféra à ces plaintes , il rendit la liberté à l'Archevêque , & il adressa à tous les Evêques de son Royaume un ordre général de s'assembler à Metz , pour examiner la conduite de ce Prélat.

1700.

On pourroit dire que la forme de cette instruction fut mixte , & que les Juges séculiers y eurent part aussi bien que les Evêques , puisque Grégoire de Tours observe non-seulement que Childebert fut toujours présent avec les Evêques , mais qu'il chargea Ennodius qui avoit exercé la fonction de Duc , ou de Gouverneur , de l'instruction du procès ; & cet Historien rapporte même quelques-unes des interrogations qu'Ennodius fit à l'accusé.

Mais indépendamment de la forme de l'instruction , on trouve d'ailleurs dans la suite de ce procès des preuves suffisantes du pouvoir suprême que les Rois exerçoient alors sur la personne des Evêques.

A la vue de tous les crimes de lèze-Majesté dont Gilles fut convaincu , les Evêques confus & affligés de trouver un Ministre du Seigneur coupable de tant de trahisons différentes , demandèrent avec instance au Roi Childebert , trois jours de délai pour examiner encore plus cette affaire , espérant que l'accusé pourroit trouver dans ces trois jours quelque moyen de se justifier. Ce retardement fut inutile , l'Archevêque de Reims comparut le troisieme jour dans le Corcile , mais ce ne fut que pour déclarer qu'il reconnoissoit avoir *mérité la mort comme coupable de lèze-Majesté*. Les Evêques déplorant l'opprobre que le crime de leur confrere faisoit rejaillir jusques sur leur front , ne pensent plus qu'à lui sauver la vie ; & après avoir obtenu cette grace du Roi , ils le déposent , & le Roi l'envoie en exil à Strasbourg.

Ainsi & le coupable qui avoue qu'il a mérité la peine de mort à laquelle l'Eglise ne pouvoit pas le condamner , & les Evêques qui demandent sa vie au Roi , & le Roi qui la leur accorde , sont , pour ainsi dire , trois témoins également irréprochables , qui attestent d'une manière uniforme la puissance de vie & de mort que le Roi Childebert étoit en droit d'exercer sur

1700.

l'Archevêque de Reims, comme sur tout autre sujet rebelle. Enfin le quatrième Concile de Tolède tenu environ dans le même temps, & reçu dans la discipline de l'église de France (comme l'histoire de la déposition d'Arnoul, Archevêque de Reims; dont on parlera dans la suite de ce Mémoire, le prouve clairement), est une dernière preuve de cette vérité.

Le Canon 31 de ce Concile marque que les Princes renvoyoient souvent à des Prêtres le Jugement des coupables de crime de lèse-Majesté; mais que comme les Prêtres étoient établis par Jesus-Christ pour exercer un ministère de grace & de salut, le Concile leur défend de recevoir de semblables commissions, sans prendre auparavant la précaution d'engager les Rois qui les commettent à promettre avec serment d'accorder la vie au coupable.

C'est par rapport au Jugement d'Arnoul, Archevêque de Reims, que l'Archevêque de Sens fait lire ce Canon. Ainsi l'église de France reconnoissoit alors, ainsi que celle d'Espagne, que cette disposition regardoit les Evêques comme les autres accusés, & qu'ils pouvoient être condamnés à mort par les Juges que le Prince leur donnoit; sans cela, la précaution établie par ce Canon, & que l'Archevêque de Sens veut que l'on prenne à l'égard d'Arnoul, auroit été superflue. Mais ce n'est pas-là la seule conséquence que l'on doit tirer de ce Canon, & de l'usage que l'église de France en a fait.

On y voit, que si les Evêques jugeoient alors les Prêtres, ou les Evêques, coupables de crimes de lèse-Majesté, c'étoit souvent comme Juges commis par les Rois, & non comme Juges ecclésiastiques. Les Evêques qui jugerent Arnoul, Archevêque de Reims, le sçavoient si bien, qu'un de ces Prélats ayant voulu représenter aux autres, qu'en condamnant Arnoul, ils s'exposoient peut-être à se faire condamner eux-mêmes, un autre Evêque répondit que s'il y avoit quelque danger en cela, il y en auroit encore plus à vouloir se dispenser de le juger, parce que si cela étoit, les Princes pourroient s'accoutumer à ne plus attendre les Jugements ecclésiastiques;

*car, ajoute-t-il, comment pourrons-nous nous plaindre de notre Roi, si ce Jugement dont nous n'aurons pas voulu nous charger, il le fait rendre par des Tribunaux séculiers ?* paroles qui font voir très-clairement que l'autorité des Rois, & l'intérêt politique du Clergé, avoient beaucoup plus de part au pouvoir qui étoit alors exercé par les Evêques, que la prétendue exemption des ecclésiastiques.

## X V I I.

Il faut avouer néanmoins que le privilège Clérical ne s'est pas toujours renfermé dans les anciennes bornes que la sagesse des Empereurs Romains avoit posées, & que l'Eglise de France avoit respectées, comme on l'a vu dans le Canon du Concile de Mâcon que l'on vient de citer. On étendit peu à peu cette exemption à toute sorte de crimes. Les Capitulaires de Charlemagne, & ceux des Princes ses successeurs, sont remplis de dispositions qui autorisent cette extension.

## X V I I I.

Quelles furent les causes de ce changement de maximes, & de cette éclipse passagère que l'autorité des Princes souffrit en cette matière ? Il est important de les approfondir exactement. La foiblesse de cette nouvelle Doctrine ne paroît jamais mieux, que lorsqu'on en pèse les principes, & que l'on en sonde, pour ainsi dire, les fondemens.

La piété des Princes, qui renvoyoient presque toujours aux Evêques la connoissance des crimes commis par les ecclésiastiques, en fut la première occasion : cet usage fit passer pour un droit de rigueur & de nécessité, ce qui n'étoit, dans son origine, qu'une grâce toute volontaire de la part des princes qui l'accordoient.

L'intérêt du Clergé appuya fortement une Doctrine qui le rendoit, en quelque manière, indépendant de la puissance temporelle ; il suffisoit d'être Prêtre pour être assuré de ne pouvoir perdre la vie pour quelque crime qu'on eût commis : l'Eglise abhorre le sang, & on lioit les mains par cette nou-



1700!

velle Doctrine aux Puissances qui avoient droit de le répandre.

L'autorité des Evêques, & la part qu'ils avoient au gouvernement étoit d'ailleurs si grande, qu'elle se faisoit craindre des Princes mêmes : les Rois avoient intérêt de ménager les ecclésiastiques, à cause du crédit que la Religion leur donnoit sur l'esprit des peuples ; & ce crédit étoit alors si grand, que les Evêques osèrent bien déposer le second Empereur de la seconde race de nos Rois, sous prétexte qu'il avoit mérité d'être assujetti aux Loix rigoureuses de la pénitence canonique.

On peut juger par cet excès combien les descendants de Charlemagne devoient avoir d'égards pour une autorité qui rendoit des sujets si formidables à leurs maîtres.

Il n'est pas même inutile de remarquer ici que par un très-mauvais usage, mais qui a peut être donné la première idée du ministère des Officiers qu'on a établis dans la suite, pour requérir au nom du Roi la mort & la punition des coupables, il étoit autrefois assez ordinaire que les Rois se rendissent eux-mêmes accusateurs des Evêques qui avoient commis des crimes de lèse-Majesté.

C'est ainsi que, selon Gregoire de Tours, auteur contemporain, & témoin oculaire de ce qu'il raconte, Prétextat, Archevêque de Rouen, fut accusé par le Roi Chilperic lui-même dans le Concile des Evêques qui avoient été assemblés pour prononcer sur cette accusation.

C'est ainsi que sous la seconde race de nos Rois, l'Empereur Louis le Débonnaire accusa Ebbon, Archevêque de Reims, dans le Concile de Thionville, de l'avoir déposé injustement de l'Empire, & livré à la pénitence publique. Hincmar, qui raconte cette histoire, atteste expressément la vérité de ce fait, c'est-à-dire, que ce fut par l'Empereur même que cet Archevêque fut accusé, *accusans ab ipso Augusto.*

Enfin, c'est ainsi que Charles-le-Chauve assure dans sa lettre au Pape Adrien II, que c'étoit lui-même qui avoit accusé

accusé Hincmar , Evêque de Laon , dans l'Assemblée des Evêques , *præsentes præsensem in Synodo Episcoporum accusavimus.*

---

1700.

Or , dès le moment que le Roi ou l'Empereur même se déclaroient Parties & Accusateurs , il n'étoit pas surprenant que tous les Magistrats qui dépendoient d'eux , fussent regardés comme suspects , & que l'on crût qu'il ne restoit après cela que le Tribunal de l'Eglise où les Evêques pussent être jugés ; & cette opinion s'étant une fois établie à l'égard des cas dans lesquels le Prince étoit devenu l'Accusateur de celui dont il auroit pu être le Juge , il est naturel de présumer que dans des siècles d'ignorance on a poussé encore plus loin ce raisonnement , & qu'on a pensé que les Rois étant toujours intéressés dans les crimes de lèse-Majesté , encore qu'ils n'y fussent pas Parties formelles , il étoit plus convenable que la Puissance Ecclésiastique connût de ces crimes ; & c'est apparemment par cette raison que , comme le quatrième Concile de Tolède le marque , les Rois avoient accoutumé de renvoyer aux Evêques le Jugement des crimes de lèse-Majesté , même contre des Laïcs , *adversus quoslibet Majestatis reos.* Ainsi , comme dans tous les exemples des accusations qui ont été poursuivies contre des Evêques pour des crimes non Ecclésiastiques , sous la première & sous la seconde Race de nos Rois , on n'en trouvera peut-être pas une seule où il ne s'agît d'un crime de lèse-Majesté , il est évident qu'on ne peut tirer justement aucune conséquence de tous ces exemples contre l'autorité des Rois.

Mais comme l'usage se trouva établi par les raisons que l'on vient de toucher , la Religion fournit bientôt des prétextes spécieux pour ériger en maxime ce qui n'étoit qu'une tolérance & une condescendance des Rois.

On commença donc à dire hautement qu'il y avoit non-seulement de l'indécence , mais de l'impiété , à soumettre les Prêtres du Dieu vivant au Jugement d'un homme mortel ; que les autres hommes pouvoient bien être assujettis aux Jugemens humains , mais que Dieu s'étoit réservé le Jugement de

1700.

ses Ministres , ou que s'ils avoient des Juges sur la Terre , ce ne pouvoient être que ceux qui tenoient la place de Dieu même dans l'ordre de la Religion.

Il auroit été aisé de démêler cette équivoque , en distinguant les différentes qualités des Ecclésiastiques , & les différens genres de Puissance qui y répondent. On auroit fait voir par cette distinction , que le Ministre des Autels peut être soumis en cette qualité à la Puissance Ecclésiastique , sans cesser d'être assujetti comme Citoyen , ou comme Homme , à la Puissance Séculière , qu'il n'est nullement incompatible que celui qui est exempt d'une Puissance par rapport à certaines fonctions , soit soumis à la même Puissance dans tout le reste ; & que de même qu'un Roi , non comme Roi , mais comme Chrétien , comme pécheur , comme pénitent , est soumis au Jugement du moindre Prêtre de son Royaume par rapport aux choses spirituelles , il n'y a aucune contradiction à soumettre un Prêtre , un Evêque , un Pape même , non en ces qualités & par rapport à leurs fonctions spirituelles , mais comme Hommes , comme Citoyens , comme coupables de crimes publics , au Jugement des Princes dans les matieres temporelles. Que si celui qui exerce un pouvoir émané de Dieu même , & qui représente la Divinité sur la terre , étoit par cette seule raison , exempt de tout autre Jugement que de celui de Dieu même , il y auroit autant de raison d'affranchir les Princes de l'autorité de l'Eglise par rapport au spirituel , que d'affranchir l'Eglise de l'autorité des Princes par rapport au temporel ; mais qu'il n'y avoit que les ennemis des deux Puissances qui pussent vouloir les armer ainsi l'une contre l'autre , par une doctrine capable d'allumer entr'elles une guerre irréconciliable , au lieu qu'il étoit très-aisé de les accorder l'une avec l'autre , en les renfermant chacune dans l'objet qui lui étoit propre ; en sorte que l'Eglise se servît , même contre les Laïcs , du glaive spirituel que Dieu a remis entre ses mains , & que les Princes employassent , même contre les Ecclésiastiques , le glaive temporel qu'ils ont reçu aussi immédiatement de Dieu même , & qu'ils porteroient en vain , contre la doc-

trine de S. Paul, s'il y avoit une partie de leurs Sujets qui ne pût jamais en être frappée.

---

1700.

C'est ainsi qu'il eût été facile de lever ce voile de Religion dont l'intérêt & l'ambition des Ecclésiastiques voulurent alors se couvrir ; mais l'ignorance, mere de la superstition & d'une vaine & timide crédulité, fit consacrer leur entreprise.

Ils abuserent des loix pour combattre les loix mêmes ; ils firent insérer dans les Capitulaires les loix du Code Théodosien, qui paroissent d'abord favorables à la Jurisdiction Episcopale par les termes généraux dans lesquels elles sont conçues, sans y faire aucune mention des loix du même Code qui restreignent le pouvoir des Evêques aux seuls crimes qu'on peut appeller Ecclésiastiques. On y releva sur-tout ces expressions qui se trouvent dans une loi de Théodose le jeune & de Valentinien : *Fas enim non est ut divini muneris Ministri temporalium Potestatum subdantur arbitrio*, sans prendre garde que ces paroles, expliquées par la loi même où elles se trouvent, & encore plus par les autres loix qui les précédent & qui les suivent dans le même Code, ne signifient autre chose, sinon que les Clercs en tant que Ministres des Autels, & par rapport aux fonctions divines qu'ils exercent, sont exempts de la Jurisdiction Séculière.

Enfin l'imposture des Décrétales, faussement attribuées aux Papes des quatre premiers siècles de l'Eglise, & dont le Recueil parut au commencement du neuvième siècle, acheva d'affermir les Ecclésiastiques dans la possession d'un privilège qu'ils avoient étendu bien au-delà de ses véritables bornes.

Ceux qui fabriquerent ces fausses Décrétales ne manquerent pas d'y insérer en plusieurs endroits cette maxime générale, qu'il n'étoit permis, en aucun cas, d'accuser des Clercs devant un Juge Séculier. On mit cette décision dans la bouche des plus anciens & des plus saints Papes. Hincmar & d'autres Evêques François, auxquels on opposa ces Décrétales par rapport à une autre question, en soupçonnèrent la fausseté ; mais les preuves que la critique des derniers siècles a découvertes, leur manquoient ; & malgré la répugnance

*V. Can. 1, 2, 3, 5, 6, 7, &c. apud Gratianum, Caus. 11. Qu. 1,*

1700.

que la France eut d'abord à reconnoître la vérité de ces Pièces supposées, l'ignorance seconda si bien l'imposture des fabricateurs, qu'elles changerent insensiblement la face de la discipline Ecclesiastique; & pour se réduire à ce qui regarde le privilège Clerical, elles contribuèrent doublement à le maintenir contre l'autorité légitime des Princes, soit par les décisions expresse qu'elles contenoient en faveur de l'exemption des Clercs, & qu'une apparence d'antiquité rendoit vénérables, soit parce qu'elles élevoient la puissance du Pape à un si haut degré, qu'il lui fut aisé après cela d'appuyer fortement le prétendu privilège des Ecclesiastiques, dont il commença à se regarder comme le Monarque, pour le temporel aussi bien que pour le spirituel.

Le Décret de Gratien, où toutes les maximes des fausses Décrétales furent insérées, & qui devint dans la suite presque la seule étude des Clercs qui paroissent exceller dans la science des Canons, répandit bientôt par tout le monde Chrétien une doctrine si contraire aux anciennes regles; & comme si ce n'eût pas été assez pour y réussir d'avoir employé la supposition des fausses Décrétales, Gratien y ajouta une nouvelle falsification qui lui est propre.

*Can. Continué  
30. Caus. 11.  
Qu. 1.*

*C'est la Loi  
3, au Code  
Theodos. de  
Episcopali Ju-  
dicio.*

*Jacques Go-  
defroy.*

Il inséra dans sa Collection une Loi attribuée aux Empeurs Valentinien, Théodose le jeune & Arcadius. Cette Loi, si l'on en croit un grand Critique du dernier siècle, est entièrement fausse & supposée. Gratien n'étoit peut être pas obligé de le savoir, & certainement il n'étoit pas assez bon Critique pour mériter qu'on lui fasse un reproche de l'avoir ignoré; mais voici en quoi consiste son crime.

Quelque favorable aux Ecclesiastiques que cette Constitution paroisse, puisqu'elle défend à toutes sortes de personnes de les traduire devant les Tribunaux Séculiers ordinaires ou extraordinaires, elle entre néanmoins dans le même esprit que les autres Loix des Empereurs Romains sur cette matière, puisqu'elle porte expressément que sa disposition ne regarde que les causes Ecclesiastiques, qu'il est convenable de laisser décider par l'autorité des Evêques: *Quamvis ad cau-*

*fas tantum Ecclesiasticas pertinet , quas decet Episcopali auctoritate decidi.*

---



---

1700.

Ainsi ou cette Loi est véritable , ou elle est supposée.

Si elle est véritable , elle prouve manifestement que le pouvoir des Evêques en matiere criminelle , ne s'étend qu'aux crimes Ecclésiastiques , *ad causas Ecclesiasticas* : si elle est supposée , elle prouve encore la même vérité , puisque le fausfaire qui l'a faite n'y auroit pas mis cette restriction , si elle n'avoit pas été conforme à l'usage de son tems ; & par conséquent cette Loi a été ou faite véritablement , ou supposée dans un tems où le privilège clérical étoit encore renfermé dans ses anciennes bornes.

Gratien a trouvé le moyen de se dispenser de répondre à ce dilemme en altérant cette Loi , dont il a retranché absolument l'exception qu'elle contient ; & c'est ainsi que la doctrine de l'indépendance des Ecclésiastiques s'est introduite , d'un côté en établissant le faux par les Décrétales supposées , & de l'autre en retranchant le vrai par le Décret de Gratien.

## X I X.

Après avoir envisagé les principes de cette Doctrine , qui suffisoient seuls pour en découvrir toute la fausseté , il est bon d'en examiner les suites , qui en font connoître tout le danger.

On peut les réduire à deux principales :

L'impunité des Clercs , & par conséquent une licence effrénée de commettre toutes sortes de crimes :

L'érection d'une Monarchie personnelle & universelle en faveur du Pape , contre les droits & les intérêts de tous les Princes Souverains.

Il est aisé de faire voir que de si grands abus sont néanmoins les suites nécessaires de l'exemption autrefois usurpée par les Ecclésiastiques.

S'il suffisoit d'être Clerc pour être impeccable , les Ecclésiastiques ne méritant jamais d'être punis , il n'y auroit aucun inconvénient à leur assurer l'impunité , parce qu'en effet leur impunité ne seroit autre chose que leur innocence.

1700.

Mais comme l'expérience ne prouve que trop la vérité de ce qu'a dit S. Paul, que tout *Pontife choisi entre les hommes est environné & comme couverts d'infirmités*, il est aisé de concevoir à quel excès la corruption du cœur humain peut se porter, dans un Ecclésiastique comme dans un autre homme, quand elle n'est plus arrêtée par le frein nécessaire de la crainte des peines temporelles.

C'est cependant l'état dans lequel les Ecclésiastiques ont voulu se mettre, par l'exemption de toute Puissance Séculière en matière criminelle.

L'Eglise, selon eux-mêmes, n'a pas le pouvoir d'imposer cette espèce de peines, & l'Etat qui en a le pouvoir en général, le perd à l'égard des Clercs en particulier.

Ainsi l'affassinat, le poison, le parricide, le crime de lèse-Majesté, le sacrilège même, demeurent impunis; car qu'est-ce que des peines ecclésiastiques, qui sont plutôt des pénitences que des peines, contre de tels attentats? Et peut-on croire qu'un cœur qui n'est point effrayé de l'horreur que ces crimes inspirent naturellement, sera retenu par la crainte de quelques jeûnes & de quelques prières, tout au plus de quelque tems de retraite auxquels il sera condamné par un Juge Ecclésiastique? Les peines que l'Eglise prononce ne font peur qu'aux gens de bien; & tout homme qui est capable de commettre un grand crime, l'est encore plus de mépriser les censures, peines trop invisibles & trop spirituelles pour toucher un cœur livré à la violence de ses passions, ou endurci dans l'iniquité.

L'Eglise a bien senti elle-même les suites dangereuses d'une exemption si propre à inviter au crime, & elle a commencé à établir des exceptions qui détruisoient, à la vérité, le premier principe de cette exemption, mais qui en laissoient subsister les conséquences pour la plus grande partie.

Les Décrets des Papes Alexandre III, Luce III, Clément III & Innocent III, exceptèrent quatre cas dans lesquels ils reconnurent que le privilège clérical devoit cesser. La conspiration des Clercs contre leur propre Evêque, l'hé-

réfie , la fauffeté commife dans les Lettres émanées du Saint Siège , enfin la contumace d'un Clerc que les foudres même de l'Eglife ne pouvoient ébranler. Tels furent les premiers crimes que l'Eglife voulut bien livrer au bras féculier.

Il auroit été à fouhaiter que le Clergé eût fait ce facrifice au bien public en général , plutôt qu'à l'intérêt de fon autorité , & qu'il ne fe fût pas contenté de n'admettre des exceptions que dans les cas qui intéreffoient fon pouvoir , & dans lesquels il avoit befoin que la Puiffance temporelle vînt à fon fecours.

Mais fi cela eft , que devient donc le grand principe de l'exemption des Clercs , ce principe de Religion , fi l'on en croit les premiers Défenseurs de la Puiffance Eccléfiastique , qui ne fouffre pas que ceux qui font consacrés à Dieu ayent d'autres Juges que Dieu même ou fes Ministres ?

Ou ce principe ne doit jamais cesser , ou s'il peut cesser en effet , pourquoi ne cessera-t-il que dans les cas de conspiration contre un Evêque , d'hérésie , de falsification de Lettres Apostoliques , & de contumace ? On comprend , à la vérité , que dans les cas d'hérésie & de contumace , l'Eglife consente à perdre un pouvoir qui n'est plus reconnu , & qui par-là lui devient inutile ; mais pourquoi le privilège clérical cessera-t-il plutôt dans le cas d'une révolte contre l'autorité d'un Evêque particulier , ou dans celui de l'altération d'une Bulle du Pape , que dans le cas du poison , de l'assassinat , du crime de lèze-Majesté ? Est-ce qu'il n'y a de grands crimes que ceux qui se commettent contre les Ecclésiastiques ? Et par quelle raison un Clerc qui aura attenté à la vie de son Roi , jouira-t-il de l'impunité sous la protection d'un privilège contraire à tout droit divin & humain , pendant qu'un Clerc qui aura conspiré contre son Evêque , réclamera en vain le secours de ce privilège prétendu ?

Il est vrai que suivant la doctrine des Papes que l'on vient de citer , la contumace d'un Clerc qui refuse de se soumettre à la condamnation que l'Eglise a prononcée contre lui pour quelque crime que ce puisse être , suffit pour l'abandonner



---

1700.

au bras séculier, & qu'ainsi il peut arriver par-là que le Magistrat connoisse de toute sorte de crimes commis par un Ecclésiastique.

Mais ce que ces Papes ont paru accorder par-là à l'autorité des Souverains, n'a qu'une vaine apparence sans aucune solidité.

Car premièrement, le coupable n'a qu'à se soumettre à l'Eglise pour se soustraire à la Jurisdiction temporelle; & quel est le criminel qui aimera mieux s'exposer à perdre la vie par une contumace qui le livre à la rigoureuse justice du Magistrat, que de satisfaire à quelques pénitences que la justice toujours indulgente de l'Eglise lui aura imposées?

Mais d'ailleurs, il est évident que dans le cas même de l'exception, c'est-à-dire, dans le cas d'un Clerc opiniâtement contumace, la longueur des formes & l'ordre seul de la procédure anéantit toute justice. Voici quel est cet ordre tracé par les Papes mêmes.

Il faut d'abord instruire le procès au coupable selon les formes canoniques.

S'il est convaincu, le Juge Ecclésiastique doit le déposer.

Après sa déposition, s'il demeure incorrigible, & que sa contumace croisse à mesure que l'Eglise appesantit son autorité sur lui, il doit être frappé du glaive de l'excommunication; & si étant ainsi tombé dans l'abyme, il méprise l'anathème prononcé contre lui, l'Eglise ne pouvant aller plus loin, & n'ayant rien à faire de plus contre un tel coupable, le livre à la Puissance Séculière, & les Papes font entendre que même, en ce cas, le Magistrat ne peut condamner ce Prêtre rebelle, qu'au bannissement.

Qui ne voit, sans entrer dans un plus long détail, qu'accorder tous ces délais & ces longs retardemens à un accusé, c'est anéantir la preuve; c'est mettre le Juge Séculier hors d'état de pouvoir s'assurer jamais de la personne du coupable, & priver le Public du fruit d'un exemple qui n'est vraiment salutaire que lorsqu'il est prompt; c'est rendre enfin le recours

à la Puissance temporelle si lent & si tardif, que par-là il devient absolument illusoire.

Si la nouvelle doctrine de l'exemption des Ecclésiastiques en matière criminelle, est pour eux un titre d'impunité, & par conséquent de licence, comme on l'a dit d'abord, elle a encore le second inconvénient de les soumettre autant à la domination du Pape, qu'elle les affranchit de celle des Rois. C'est une conséquence que le Pape Boniface VIII avoue expressément, dans une lettre qu'il écrit au Roi Philippe-le Bel, sur le procès de l'Evêque de Pamiers. Il ne craint point d'y avancer, que suivant le Droit divin, canonique & humain, les Laïcs n'ont aucun pouvoir sur toutes les personnes Ecclésiastiques, séculières ou régulières. Ainsi, comme il le fait assez entendre dans la même lettre, le Pape seul est leur souverain. Aussi les Canonistes Ultramontains lui donnent à l'envi les titres magnifiques d'*Evêque & de Maître du monde*; en sorte que si cette doctrine étoit reçue, il se formeroit comme plusieurs états dans un seul, qui ne composeroient tous qu'une grande république, où le Pape seroit le chef, les Evêques ses lieutenans, les Prêtres & les autres Clercs ses sujets: il n'y auroit point de ville qui ne renfermât dans son enceinte un nombre considérable de citoyens qui obéiroient à un Prince étranger, & qui n'étant point obligés d'être pour le Souverain, dans l'état duquel ils vivent, seroient souvent capables d'être contre lui, selon les impressions d'une puissance toujours étrangère, & quelquefois ennemie.

Si ces conséquences font horreur à tous les gens de bien; il faut donc condamner le principe dont elles sont une suite nécessaire; & c'est aussi ce que l'on a fait dès le moment que l'ignorance du moyen âge de l'Eglise a commencé à se dissiper, & qu'on s'est aperçu de la foiblesse des raisons sur lesquelles les Ecclésiastiques établissoient le système dangereux de leur indépendance.

X X.

Ce retour à l'ancien droit & à la saine doctrine est marqué.

Tome V.

Hh

1700.

par plusieurs traits également sensibles. On se contentera d'en observer quelques-uns des plus éclatans.

Ainsi, quoique ce fût à la fin de la seconde race de nos Rois que la prétendue exemption des Clercs parut avoir jeté de plus profondes racines, cependant l'Eglise reconnut dans la personne du premier Roi de la troisième race, l'autorité légitime qui appartient aux Souverains sur les Clercs & sur les Evêques mêmes.

Le célèbre procès d'Arnoul, Archevêque de Reims, accusé du crime de lèse-Majesté, en fournit une preuve évidente. Sans retracer ici tout le détail de ce fait important, il suffit de remarquer que ce procès fut, à la vérité, instruit par des Evêques; mais si le Roi Hugues - Capet eut cette déférence pour l'Eglise, l'Eglise, de son côté, reconnut le pouvoir de ce Prince, & avant, & après l'instruction du procès.

Avant l'instruction du procès, l'Archevêque de Sens qui y présidoit, remontra aux Evêques qu'ils ne devoient pas s'engager dans cet examen, si le Roi ne promettoit au coupable de lui faire grace du dernier supplice, *nisi forte convicto supplicii indulgentia promittatur*. Sur quoi il cita le canon du quatrième Concile de Tolède, dont on a déjà parlé.

Après l'instruction, lorsque Arnoul ayant fait une confession sincère de son crime en présence d'un certain nombre d'Ecclésiastiques choisis, & Hugues - Capet étant entré dans le Concile avec Robert son fils, qui étoit déjà reconnu Roi, les Evêques dirent à Arnoul: *Prosternez-vous aux pieds de vos Maîtres & de vos Rois, que vous avez offensés par un crime inexpiable; & leur confessant votre faute, suppliez-les de vous accorder la vie*. L'Archevêque de Bourges se jeta aussi aux pieds des Rois, qui, touchés de la prière des Evêques, leur dirent: *Qu'il vive donc, & qu'il vous doive la vie; mais qu'il vive sous les yeux de la garde que nous lui donnerons, sans aucune crainte d'être livré à la mort ou mis dans les fers, si ce n'est qu'il veuille se sauver*.

Cette exception fit de la peine aux Evêques, qui craignirent que dans la suite on ne tendît un piège à Arnoul, en le

faisant exciter secrettement à s'enfuir , pour avoir un prétexte de le faire mourir.

Ils redoublèrent donc leurs prières auprès des Rois ; & ils obtinrent enfin , selon les termes mêmes de l'Historien , qui a fait une relation exacte de ce fait , qu'*Arnoul n'auroit point la tête tranchée , si ce n'est qu'il commît dans la suite des crimes qui méritaissent d'être punis par le glaive.... & obtinrent juvenem minimè gladio feriendum , nisi iterùm digna uliore gladio committat.*

On voit donc dans cette Histoire un Concile d'Evêques qui reconnoît publiquement que c'est de la seule grace du Roi , qu'un Evêque coupable de lèze - Majesté peut tenir la vie , & que s'il abuse de cette grace en retombant dans ce crime , il ne peut plus attendre que le coup fatal du glaive vengeur que Dieu a mis entre les mains des Princes.

Il est inutile d'approfondir d'avantage l'histoire de la déposition de cet Archevêque , & celle de son rétablissement.

La vérité ou la fausseté de son crime , la justice ou l'injustice de la jalousie , que le Pape conçut de ce que les Evêques avoient fait dans cette affaire , l'effet du privilege accordé par les Papes aux Archevêques de Reims , de n'être jugés que par le Saint-Siège , sont des difficultés absolument inutiles par rapport à la question présente , parce que , quelque jugement qu'on porte sur le fond , & même sur la forme de la déposition d'Arnoul , il sera toujours également constant que les Evêques ont reconnu authentiquement , en cette occasion , le pouvoir suprême du Roi , comme maître absolu de la vie & de la mort d'un Evêque rebelle , & que tout ce qui s'est passé de la part du Pape n'a pu donner atteinte à cette reconnoissance , contre laquelle on n'a jamais réclamé dans toute la suite de cette affaire.

Sous le regne de Saint-Louis , & en l'année 1267 , l'Evêque de Châlons-sur-Marne fut accusé d'avoir donné lieu , par sa négligence , à la mort de deux prisonniers , qui avoient été tués dans ses prisons. Il prétendit que s'agissant d'un fait personnel , il n'étoit pas obligé de comparoître au Parlement ,

Hh ij

1700.

où il avoit été cité pour répondre sur ce sujet : mais la Cour des Pairs n'eut aucun égard à ces exceptions , & elle ordonna qu'il procéderoit devant elle , non seulement parce qu'il étoit Baron & Pair de France , mais parce qu'il s'agissoit d'un *for-fait commis dans sa justice temporelle qu'il tenoit du Roi*. Ainsi commença-t-on à rentrer , par cet Arrêt , dans la distinction des crimes qui regardent le temporel , & de ceux qui ne regardent que le spirituel.

Peu de tems après , le Roi Philippe-le-Hardi , fils du Roi Saint-Louis , fit une Ordonnance en l'année 1274 , par laquelle il paroît que les Officiers royaux l'avoient consulté , pour savoir s'ils devoient connoître du meurtre commis par un Clerc , ou s'il falloit renvoyer l'accusé à son Evêque. Ce Prince décide cette question , en disant qu'il faut pour la décider avoir recours au Droit écrit. Renvoyer au Droit écrit en cette matiere , c'est rétablir la distinction du délit Ecclésiastique & du crime commun , pour parler , non pas suivant le style moderne , mais comme Justinien a parlé autrefois dans ses Nouvelles : il est vrai que Philippe-le-Hardi ajoute que cette disposition aura lieu , si ce n'est qu'il y ait une Coutume reçue au contraire ; mais cela marque toujours qu'il a regardé le Droit écrit , comme le Droit commun en cette matiere.

L'Evêque de Pamiers ayant été accusé de crimes énormes , & presque tous de lèse-Majesté , le Roi Philippe-le-Bel le fit arrêter , & il voulut d'abord que le procès fût fait à cet Evêque par l'Archevêque de Narbonne.

Mais s'il le livroit premièrement au Tribunal Ecclésiastique , ce n'étoit que pour juger ce que nous appellons aujourd'hui le délit commun , & pour le dégrader ; après quoi le Roi se réservoit le droit de punir , selon que cet Evêque l'auroit mérité : *ita quod dicto Episcopo secundum quod juris possit ratio , primitus per Ecclesiam degradato , ipse Dominus Rex possit eum punire , prout demerita sua requirunt*. C'est ainsi que le fait est expliqué dans les actes du procès de cet Evêque , & l'on y voit encore que le Roi fit requérir l'Archevêque de Narbonne , de mettre un accusé de si grande consé-

qu'ence dans une prison bien sûre, afin, suivant ces actes, qu'on pût en faire une entière justice, tant de la part des Juges Ecclésiastiques, que de la part des Juges Séculiers : *ita quod per competentes judices tam Ecclesiasticos quam seculares possit fieri justitiæ complementum.*

L'Archevêque de Narbonne eut peur de se commettre avec le Pape, il le consulta sur cette affaire, & ce fut sans doute ce qui déterminâ le Roi à envoyer un *homme* exprès à Rome, pour expliquer au Pape les motifs de la conduite qu'il tenoit à l'égard de cet Evêque, & pour prier le Saint-Pere d'en faire justice.

L'instruction qui fut donnée à celui que le Roi envoya à Rome, porte, que, quoique suivant l'avis des Docteurs, & le conseil des Grands de son royaume, le Roi pût & dût livrer au dernier supplice un traître tel que l'Evêque de Pamiers, & le retrancher comme un membre corrompu, de peur qu'il n'infestât le reste du Corps politique de l'Etat, parce qu'il s'agissoit d'un crime qui faisoit cesser tout privilege & toute considération de dignité ; cependant le Roi voulant suivre les traces de ses prédécesseurs, prie le Pape d'apporter un prompt remede à un si grand mal, en dépouillant l'Evêque de Pamiers de tout rang, & de tout privilege clérical, afin que, *lorsque le Pape aura repris ce qui lui appartient*, le Roi puisse ensuite faire de ce traître *un sacrifice agréable à Dieu*, par les *voies de la Justice.*

Le privilege clérical ne devoit donc consister, suivant ces paroles, qu'en ce que le Roi souffriroit que l'Eglise fit d'abord le procès à l'Evêque coupable, & qu'elle le dégradât de sa dignité suivant les Canons, après quoi le Roi étoit en droit de le condamner à de plus grandes peines, suivant les Loix. Et Philippe-le-Bel marque même par cette instruction, qu'il auroit pu ne pas suivre cet ordre, & prévenir le jugement de l'Eglise.

Ainsi s'abolissoit cette prévention établie dans les siècles précédens, que les Juges Séculiers ne pouvoient faire le procès à des Ecclésiastiques.

1700.

Durand, Evêque de Mende, auteur de ce siecle, c'est-à-dire, du quatorzieme, le marque assez par les plaintes qu'il fait de ce que le Pape & l'Eglise Romaine souffroient que, contre la liberté des Ecclésiastiques qu'il prétend être de droit divin, les Evêques fussent tous les jours emprisonnés par l'ordre des Rois. Il importe peu que ces plaintes fussent justes, ou qu'elles ne le fussent pas, elles prouvent toujours que les Rois rentroient alors dans la possession de leur droit, & que l'Eglise commençoit à le souffrir.

Enfin, les anciennes maximes l'emportèrent tellement sur les nouvelles, que l'on fit un crime à l'Archevêque de Bourges, en l'année 1369, d'avoir inséré, dans ses Statuts Synodaux, un article, par lequel il s'élevoit fortement contre les Seigneurs temporels, qui faisoient saisir les biens des Clercs accusés de rimes, pour les contraindre à leur payer l'amende, en sorte qu'il les punissoit par-là indirectement; ce qui étoit contraire à la liberté Ecclésiastique, *attendu*, disoit cet Archevêque, *que les Clercs ne peuvent être ni poursuivis, ni punis, ou civilement ou extraordinairement, par un Juge Séculier*; il ordonnoit ensuite par cet article, que les Seigneurs qui feroient cette entreprise encourroient l'excommunication *ipso facto*, & que les Eglises demeureroient interdites, jusqu'à ce que la *Justice Séculière eût levé sa main, & eût fait rendre les effets saisis*.

Le soulèvement général que cet article excita, obligea cet Archevêque à obtenir des Lettres d'abolition de Jean, Duc de Berry, en qualité de Gouverneur & de Lieutenant Général du Roi en Berry, qui furent confirmées par d'autres Lettres patentes du Roi Charles V.

L'Archevêque exposa dans ces Lettres, qu'il avoit fait ces Statuts avant que d'être consacré, ne sachant pas encore que leur disposition étoit *contraire aux droits de la Jurisdiction Séculière*, & aux usages de la province de Berry: il déclara, en présence du Duc Jean, qu'il les révoquoit & les annulloit entièrement; il promit de faire publier sa révocation au premier Synode de son Diocèse, & d'envoyer des Lettres patentes

à tous les Curés de son Archevêché, pour leur défendre d'observer ces constitutions : il ajouta même qu'il feroit lire publiquement ces Lettres dans toutes les Eglises paroissiales de son territoire. Et c'est sous ces conditions, & en considération des services rendus au Roi par cet Archevêque, que le Duc lui remet l'offense qu'il a commise, avec la peine & l'amende qu'il a encourues par ses Statuts.

## X X I.

Il seroit inutile d'entrer après cela dans un plus grand détail de ce qui s'est passé dans les siècles suivans. Tout le monde sait que ce que les Papes avoient eux-mêmes déclaré à l'égard de certains crimes qui font perdre le privilege clérical, a été étendu à toute sorte de crimes graves ; & que par là on a rétabli l'ancienne distinction des crimes, en crimes Ecclésiastiques, & crimes qui ne le sont pas, de laquelle les Empereurs Romains avoient été les auteurs.

Cette distinction étoit regardée comme un principe certain & comme une regle très-ancienne dans le quinzième siècle, puisque Joannes Faber & Benedicti, qui ont vécu dans ce siècle, parlent expressément *des cas privilégiés*, & entr'autres du port d'armes, dont ils disent que le Roi & ses Officiers connoissent contre les Clercs, à *tanto tempore*, dit Joannes Faber, *cujus initii memoria non exstat*.

On changea seulement les noms que les Empereurs Romains avoient donnés à ces deux différentes especes de crimes ; & les auteurs qui ont traité de ces matieres, ont remarqué avec raison que ce changement avoit été fait fort mal-à-propos ; car au lieu que les cas que nous appellons aujourd'hui privilégiés, étoient appelés par les Empereurs Romains *crimes communs ou civils*, parce qu'ils étoient communs aux Laïcs & aux Ecclésiastiques, ou parce que ce n'étoit qu'en tant que Citoyens, & non pas en tant que personnes consacrées à Dieu que les Clercs les commettoient, on a renversé une idée si naturelle, & on a appelé *délit commun*, celui qui est propre aux Ecclésiastiques, & *cas privilégié*, celui qui leur est commun



avec les Laïcs. Ce renversement d'idée a été une suite naturelle du renversement de l'ancienne Jurisprudence, qui a donné lieu de croire que le Droit commun étoit pour le Juge d'Eglise, & que ce n'étoit que par privilege que les Juges Séculiers connoissoient de certains crimes, qui, par cette raison, ont été appelés privilégiés : mais le nom est peu important, pourvu que la chose soit certaine, comme elle l'est en effet ; puisque personne ne doute plus dans le royaume, que l'ancienne distinction des crimes Ecclésiastiques & non Ecclésiastiques, ne soit depuis long-tems rétablie dans notre Jurisprudence.

La forme de l'instruction & l'ordre des procédures & des jugemens a souvent varié.

Tantôt on a voulu que le Juge d'Eglise marchât le premier, non-seulement par rapport au jugement, mais même par rapport à l'instruction ; en sorte que le Juge Séculier ne prenoit aucune connoissance du crime, jusqu'à ce que l'Eglise eût pleinement consommé son pouvoir.

Tantôt on a voulu, au contraire, que le jugement du crime public précédât l'instruction du crime Ecclésiastique, & c'étoit la disposition de l'Ordonnance de Moulins.

Enfin on s'est fixé, depuis plus d'un siècle, à la forme de procéder conjointement de la part du Juge d'Eglise, & du Juge Royal, à l'instruction : après quoi on défère encore à l'Eglise l'honneur de lui laisser rendre la première son Jugement ; & c'est le dernier état de la Jurisprudence depuis l'Edit de Melun, confirmé par ceux de 1678, de 1684 & de 1685.

Il y a néanmoins certains crimes dans lesquels le privilege ecclésiastique cesse entièrement ; en sorte que le Juge d'Eglise n'en peut prendre aucune connoissance, & que le Juge Royal en connoît seul, sans attendre que le Juge d'Eglise y ait prononcé.

Tel est, entr'autres, le crime de lèse-Majesté. On a vu que dès l'année 1301, le Roi Philippe-le-Bel fit dire au Pape Boniface VIII, que l'énormité de ce crime excluait tout privilege, & toute considération de dignité : *cum tantus reatus omne privilegium, omnem dignitatem excludat.*

C'est encore ce que M. le Président Faye, qui présidoit au Parlement

Parlement séant à Tours en 1589, répondit avec beaucoup de gravité à M. le Cardinal de Vendôme, lorsque ce Cardinal voulut insinuer au Parlement, qu'on ne pouvoit exécuter l'Arrêt par lequel le Chambrier de l'Eglise de Tours avoit été condamné à mort, avant que l'Eglise eût dégradé le coupable. Ce Magistrat lui dit que la Cour n'ignoroit pas les privilèges des Ecclésiastiques : qu'elle sçavoit *qu'on ne doit leur toucher, sans les dégrader*, mais que ce privilege leur a été accordé par les Empereurs, & qu'il souffre exception *dans les crimes énormes, comme sont ceux de lèze-Majesté : il se servit de l'exemple des Ambassadeurs, personnes sacrées & inviolables par le droit des gens ; & néanmoins, dit-il, quand ils ont enfreint & transgressé leurs bornes, & converti la charge d'Ambassadeurs en termes de traîtres & de conspirateurs contre ceux vers lesquels ils sont envoyés, ils sont punissables, aussi les condamne-t-on comme personnes privées.*

Suivant la comparaison de ce digne Magistrat, tant que les Prêtres n'agissent auprès des hommes que comme les Envoyés de Dieu ; tant qu'ils peuvent dire avec S. Paul, *Nous exerçons auprès de vous les fonctions d'Ambassadeurs de Jesus-Christ*, leur personne est sainte, sacrée, inviolable : mais lorsque ces Ambassadeurs abusent de leur caractère, lorsqu'au lieu d'agir uniquement pour le salut éternel de ceux à qui ils sont envoyés, ils en troublent le repos temporel, lorsque sous prétexte de travailler à l'établissement du Royaume du Ciel, ils ébranlent les fondemens des Royaumes de la Terre : alors ils ne sont plus regardés que comme des personnes privées, & l'Etat oubliant leur privilege, parce qu'ils ont eux-mêmes oublié la sainteté de leur ministère, ne voit plus en eux que leur crime.

Ce sont ces grands principes qui ont toujours rassuré les consciences timides & scrupuleuses dans une matiere si délicate, & c'est ce que le Roi a encore répété dans les Lettres Patentes qui furent adressées au Parlement en 1654, pour faire faire le procès au Cardinal de Retz, comme on le dira dans la troisieme partie de ce Mémoire.

Ainsi pour reprendre en peu de mots le progrès & la suite des faits qui regardent la Jurisdiction des Princes sur les personnes Ecclésiastiques, on peut distinguer quatre tems différens, & comme quatre époques principales dans cette matière.

Dans le premier tems, on ne trouve aucun vestige de l'exemption prétendue par les Clercs, aucune trace de distinction entre les Ecclésiastiques & les Laïcs, par rapport au jugement des crimes qui troublent l'ordre de la société; & ce premier temps a duré jusqu'au regne des enfans de Constantin.

Dans le second tems, qui a commencé sous le regne de Constance; & qui a duré jusqu'à la seconde race de nos Rois, le privilege Clerical a commencé à s'introduire, mais il a été restreint aux crimes Ecclésiastiques, & aux fautes légères qui regardoient la discipline & les mœurs, en sorte que la distinction des délits en crimes Ecclésiastiques & en crimes publics, est devenue le droit commun, & comme le nœud, & le lien de la concorde des deux Puissances

Dans le troisieme tems, qui a commencé sous la seconde race de nos Rois, & qui n'a fini que sous la troisieme, sans qu'on puisse en marquer la fin avec une entiere précision, les anciennes maximes ont souffert quelque altération. Une apparence de religion en a fait introduire de nouvelles, que l'ambition & l'intérêt des Clercs avoit poussées jusqu'à un tel point, qu'il n'étoit presque pas possible de punir un Prêtre vicieux.

Enfin dans le dernier tems, l'on a commencé à ouvrir les yeux sur les abus & les inconvéniens de cette nouvelle doctrine. L'Eglise en a rougi elle même, & elle a donné la première, l'exemple des exceptions que la dernière Jurisprudence y a apportées. Ces exceptions se sont tellement multipliées, qu'on est retombé à la fin dans la distinction des deux différentes especes de crimes que les Empereurs Romains avoient établie, & qui est redevenue avec raison le droit commun dans cette matière.

De ces quatre tems , trois sont pour les Princes ; un seul est plus favorable à l'église. Mais quand on examine bien & les principes de l'usage qu'elle avoit introduit , & les dangereuses suites de ces princes , on connoît aisément , que rien en effet n'est plus contraire aux Ecclésiastiques que le tems même qui leur paroît le plus favorable.

### X X I I I.

Ainsi la conclusion générale que l'on peut tirer de tout ce qu'on a établi dans cette premiere Partie , est que le droit & la possession concourent en faveur des Princes , surtout de nos Rois , qui ont pour eux , outre les grands principes que l'on a tirés de l'état des Clercs , & de la nature des deux Puissances , le préjugé de l'ancienne , & la faveur de la dernière possession.

Il est tems maintenant de passer à ce qui regarde les Evêques en particulier , d'examiner s'ils ont quelque titre qui les distinguent du reste des Ecclésiastiques en cette matiere.

## S E C O N D E P A R T I E.

*Où l'on examine si les Evêques ont quelque privilege qui les distinguent des autres Ecclésiastiques en ce point.*

**C**ETTE seconde question paroît encore plus importante que la premiere : elle l'est en effet ; mais on croit l'avoir traitée par avance dans la premiere , par l'étendue & l'enchaînement des principes généraux que l'on a tâché d'y établir. Il semble donc que pour épuiser en peu de paroles ce second point , il ne faudroit que faire l'application aux Evêques en particulier , des maximes qu'on a expliquées par rapport aux Ecclésiastiques en général.

Les Evêques , à la vérité , si on les considère dans l'ordre de la Hiérarchie , sont plus élevés que le reste des Ecclésiastiques : ils possèdent la plénitude du Sacerdoce ; & le pouvoir des clefs , dont la véritable Jurisdiction Ecclésiastique est une

suite, leur est confié. Ainsi, dans l'ordre de la puissance spirituelle, ils sont au-dessus des Prêtres & des autres Ministres d'un caractère inférieur à celui des Prêtres ; mais quelque grande, quelque éminente que soit & leur dignité & leur autorité, elle ne peut changer ni la nature, ni l'ordre d'une autre puissance, c'est-à-dire, de la puissance temporelle. Pour être Evêques, ils ne sont ni moins hommes, ni moins citoyens que les autres Ecclésiastiques : ainsi ils ne sont pas moins assujettis en ces qualités au gouvernement temporel ; & les mêmes raisons qu'on a tirées de la nature de ce gouvernement, de son universalité, de son indépendance, comprennent les Evêques comme les autres Ministres des autels.

Nulle exception dans le droit divin à cette règle pour les Evêques, non plus que pour le reste des Ecclésiastiques. Les Pontifes de l'ancienne Loi ont été soumis comme les Lévites au pouvoir temporel des Princes. Jésus-Christ, auteur de la Loi nouvelle, chef & modèle des Evêques, premier Pontife & premier Pasteur, a consacré par son exemple l'obéissance qui est due aux Puissances temporelles ; & nul Evêque ne doit rougir de subir un pouvoir que J. C. a reconnu. Les Prélats d'aujourd'hui ont-ils des privilèges que Saint Pierre & Saint Paul n'eussent pas ; & si Saint Chrysostôme, en expliquant des paroles de Saint Paul, a déclaré si formellement que les Prophètes, les Evangélistes, les Apôtres mêmes devoient être soumis à l'autorité des Princes de la Terre ; quelle raison de dispense peuvent alléguer les Evêques d'aujourd'hui, qui n'ont que le caractère d'Evêques, & qui certainement ne sont ni Prophètes, ni Evangélistes, ni Apôtres ? La tradition fondée sur la doctrine, & sur les exemples de Jésus-Christ, & des Apôtres, n'a pas plus distingué les Evêques des autres Ecclésiastiques. Presque tous les faits dans lesquels on a remarqué les témoignages éclatans que l'Eglise primitive, & les plus saints Pasteurs ont rendus à l'autorité des Princes, regardent ou des Evêques, ou des Papes mêmes. Ainsi, bien loin que dans les premiers siècles de l'Eglise, on ait voulu introduire en ce point une exception personnelle en faveur des

Evêques, ce sont au contraire les Evêques qui ont servi d'exemple pour l'établissement, ou pour la confirmation de la règle. Les Loix des Empereurs Romains ont été faites dans le même esprit, si l'on en excepte celle de Constance qui ne paroît avoir eu en vue que la personne des Evêques, & qui ne regardoit que les affaires Ecclésiastiques. Toutes les autres Loix sont générales, & les règles qu'elles établissent ne regardent pas moins les Evêques, que les Clercs du dernier ordre de la Hiérarchie. On peut faire les mêmes réflexions sur les anciens usages de la France qui ont été expliqués; & sans entrer dans un plus grand détail, si l'on parcourt les différens points que l'on a tâché d'établir dans la première partie de ce Mémoire, on trouvera par-tout que la Loi a toujours été égale, pour ce qui regarde la Puissance temporelle, entre les Evêques & les Ministres inférieurs.

## I I.

Ce n'est pas seulement dans les principes favorables à l'autorité des Princes, que l'on trouve cette égalité entre les Ministres du premier ordre & ceux du second. On ne la découvre pas moins dans la doctrine contraire, c'est-à-dire, dans l'opinion de ceux qui osent soustraire les Ecclésiastiques à la puissance des Souverains.

Leurs principes ne sont point attachés à la prééminence du caractère épiscopal; leur système embrasse également tous les Ecclésiastiques: il suffit, selon eux, d'être engagé dans la milice sacrée, pour ne plus dépendre que de Dieu seul & de ceux qui le représentent dans l'Eglise. La bienséance est plus blessée, quand un Evêque est traduit dans un Tribunal Séculier, mais le droit est également violé, lorsqu'un simple Clerc est forcé d'y comparoître.

C'est ainsi, en effet, que Gratien propose la maxime qui étoit soutenue par tous les Ecclésiastiques de son siècle: *Qu'un Clerc ne doit point être accusé devant des Juges Séculiers: Quod Clericus apud Sæculares Judices accusandus non sit.* C'est donc

1700.

à la Cléricature en général que l'exemption est attachée, en quelque degré inférieur ou supérieur que le coupable se trouve placé : & c'est pour cela même que ce privilege est appelé, non pas le privilege Episcopal, mais le privilege Clercial; comme pour faire voir, par ce nom même, que tous les Clercs y participent de droit également.

Si l'on parcourt tous les Canons & toutes les autorités que Gratien a employées pour établir ce privilege dans la question premiere de la Cause onzieme; l'on y joint toutes celles qu'il a oubliées, ou qu'il a ignorées, & toutes celles qui sont survenues depuis son tems, on verra par-tout que l'on n'a fait, en cette matiere, aucune distinction entre les Evêques & les autres Ecclésiastiques.

C'est par cette raison que dans la Lettre que Boniface VIII écrivit au Roi Philippe le Bel, touchant le procès de l'Evêque de Pamiers, il s'expliqua en ces termes, qui expriment pleinement la nature de l'exemption prétendue par les Ecclésiastiques : *Selon tous les droits divins, canoniques & humains, les Prélats & les personnes Ecclésiastiques, tant Regulieres que Séculieres, sur lesquelles les Laïcs n'ont reçu aucun pouvoir, doivent jouir de l'immunité, &c.*

Il n'y a donc point ici de distinction à faire, selon la doctrine de ce Pape, ennemi déclaré de la Puissance temporelle. Et de même que les Sujets d'un Souverain étranger sont tous également indépendans du Roi, sans distinguer s'ils ont plus ou moins d'autorité ou de dignité dans leur Patrie : ainsi tous les Ecclésiastiques, véritables Sujets du Pape; leur unique Souverain, suivant la Doctrine des Ultramontains, sont tous également exempts de la puissance des Princes temporels, sans examiner si dans la Monarchie du Pape ils tiennent un rang plus ou moins élevé.

## I I I.

On peut donc tirer cette conclusion générale des deux observations précédentes, que soit que l'on suive la bonne doctrine en cette matiere, soit que l'on soutienne la mauvaise, ni

la vérité, ni l'erreur ne distinguent pas en ce point les Evêques du reste des Ecclésiastiques, & que par conséquent, ou les moindres Clercs sont exempts de la puissance Séculière; ou les Evêques mêmes ne le sont pas.

## I V.

Quoique l'on pût se dispenser, après cela, d'entrer dans un plus grand détail sur ce qui regarde les Evêques en particulier, cependant pour affermir encore davantage la vérité des principes généraux qu'on a établis, & pour ne rien négliger dans une matière si importante, on parcourra le plus rapidement qu'il sera possible, les principaux exemples par lesquels on peut achever de démontrer que les Evêques n'ont pas été moins assujettis à l'autorité des Rois, dans les matières temporelles, que les Ecclésiastiques de l'ordre le plus inférieur.

On suivra dans l'explication de ces exemples la distinction des quatre époques principales auxquelles on a réduit, dans la première partie de ce Mémoire, les changemens de Jurisprudence qui sont arrivés en cette matière.

## V.

Dans le premier tems, c'est-à-dire, depuis l'établissement de l'Eglise, jusqu'aux enfans de Constantin, on a déjà remarqué (dans la première partie de ce Mémoire) les exemples d'Eusebe, Evêque de Nicomédie; de Theognis, Evêque de Nicée; de Saint Athanase, Patriarche d'Alexandrie; enfin du Pape même Saint Sylvestre : il est inutile de les raconter en cet endroit.

## V I.

Dans le second tems, qui a commencé sous le règne de Constance, & qui a duré jusqu'à la seconde race de nos Rois, sans répéter ici l'exemple célèbre du Pape Damase, ni des autres Evêques dont on a eu occasion de parler dans la première partie



de ce Mémoire ; on y ajoutera une petit nombre de faits remarquables , soit dans la conduite des Empereurs Romains , soit dans celle de nos Rois , qui montreront clairement , que le droit des Souverains sur les Evêques , comme sur les autres Ecclésiastiques , étoit alors parfaitement reconnu.

Pour commencer par ce qui regarde les Empereurs Romains , un des exemples des plus éclatans , que l'on puisse alléguer dans cette matiere , est celui d'Instantius & de Priscillien.

Ils étoient tous deux Evêques d'Espagne , & ils furent tous deux accusés d'avoir renouvelé les erreurs & les abominations des Gnostiques.

Instantius avoit été condamné par deux Conciles ; le premier tenu à Saragosse ; & le second , à Bordeaux. Priscillien pour empêcher ce dernier Concile de le juger comme Instantius , déclara qu'il appelloit à l'Empereur. C'étoit alors Maxime qui avoit usurpé l'Empire Romain , par la mort de Gratien. Les Evêques assemblés à Bordeaux ne s'y opposèrent pas. Ithace & Idace , tous deux Evêques d'Espagne , se rendirent les accusateurs de ces Evêques auprès de Maxime. Evode , Préfet du Prétoire , dont Sévere-Sulpice fait l'éloge dans ses ouvrages , fut commis pour l'instruction ; il entendit Priscillien ; il le déclara coupable , & le fit garder en prison , jusqu'à ce qu'il en eût référé à l'Empereur. L'Empereur , sur la relation du Préfet du Prétoire , jugea Priscillien & ses complices dignes de mort. Mais parce que cette accusation s'étoit instruite extraordinairement , & apparemment sans observer les formes des jugemens que les Loix Romaines appellent publics , Maxime ordonna , que le procès seroit instruit , suivant ces formes. Ithace s'aperçut trop tard que le personnage d'accusateur ne convenoit pas à un Evêque , contre un autre Evêque , & dans un Tribunal Séculier : il cessa donc de poursuivre l'accusation ; mais l'Empereur la fit soutenir par Patrice , Avocat du Fisc ; & enfin Priscillien & Instantius avec plusieurs autres Clercs qu'ils avoient séduits , furent condamnés , Priscillien au dernier supplice , Instantius à l'exil , & les Clercs à différentes peines.

On

On fera peut-être trois objections contre un exemple si éclatant.

On dira premièrement, que Maxime étoit un usurpateur, un tyran, dont la conduite ne peut présenter que des exemples à fuir plutôt qu'à suivre.

On ajoutera que cet exemple prouve trop, puisque l'on en pourroit conclure que les Princes peuvent prendre connoissance des crimes même ecclésiastiques, tels que l'hérésie. Et pour appuyer cette seconde objection, on pourra se servir de l'autorité de Sévere-Sulpice, qui blâma le Concile de Bordeaux d'avoir déferé à l'appel de Priscillien, & qui dit que Saint Martin *pressa extrêmement Ithace de se déstiter de son accusation, que ce saint Evêque supplia Maxime de ne point répandre le sang de ces indignes Evêques, lui représentant que c'étoit assez de les chasser de leurs Eglises, après les avoir fait déclarer hérétiques par le Jugement de l'Eglise, & que c'étoit un attentat nouveau & inoui, qu'un Juge du siècle connût d'une cause ecclésiastique.*

Séver. Sulp;  
Sacr. Hist. Lib.

Enfin, on pourra encore objecter que l'accusation de Priscillien & de ses sectateurs, devant un Tribunal séculier, parut si odieuse à l'Eglise, qu'Ithace, leur accusateur, fut déposé & privé de la Communion ecclésiastique, & que si Idace, qui avoit aussi accusé Priscillien, fut traité plus doucement, ce fut parce qu'il s'étoit condamné lui-même, en se démettant volontairement de son Evêché.

Séver. Sulp;  
Ibid.

Quelque spécieuses que soient ces objections, il est aisé néanmoins d'y répondre.

Il est vrai, premièrement, que Maxime avoit usurpé l'Empire sur Gratien: mais si, par cette raison, on révoquoit en doute la validité des Jugemens qu'il a rendus, il n'y auroit guère d'Empereurs Romains dont l'autorité ne pût être attaquée, puisque depuis Galba, il y en a eu plus de la moitié qui n'ont eu d'autre titre pour parvenir à l'Empire, que le choix d'une armée rebelle, & la force de leurs armes. Il suffit qu'ils aient été en possession de la qualité d'Empereur, & que leur autorité ait été une fois reconnue, pour regarder ce qu'ils ont

Tome V.

Kk

1700.

fait , comme une suite du pouvoir attaché à l'empire qu'ils exerçoient , comme auroit pu faire le possesseur légitime.

Tel étoit dans le tems du Jugement de Priscillien , le véritable état de Maxime : il jouissoit tranquillement de l'Empire dans les Gaules. Sévere-Sulpice remarque dans la vie de Saint Martin , que ce saint Evêque refusa d'abord de manger avec Maxime , disant qu'il ne pouvoit s'asseoir à la table d'un homme qui avoit ôté la couronne à un Empereur, & la vie à un autre ; mais que Maxime lui ayant représenté que ce n'étoit pas de lui-même qu'il étoit monté sur le Trône, qu'il avoit été obligé de défendre par les armes le titre d'Empereur, que son armée lui avoit donné , & que la victoire qu'il avoit remportée d'une maniere si incroyable , marquoit assez que la volonté de Dieu n'avoit pas été contraire au choix de ses soldats. Saint Martin , vaincu par ses raisons ou par ses prieres , ne fit plus de difficulté de manger à la table de cet Empereur.

Ainsi , l'autorité de Maxime étoit alors reconnue par les plus saints Evêques ; & l'on peut dire que s'il étoit monté sur le Trône comme un usurpateur , il exerçoit les fonctions d'Empereur comme un Souverain légitime.

On ne doit pas dire en second lieu , qu'il eût entrepris sur les droits de la puissance ecclésiastique , en jugeant Priscillien & ses adhérens : car , outre que le crime d'hérésie peut être mixte , & que les Souverains sont en droit d'en connoître par rapport à la tranquillité publique , & à la police de leurs Etats , il paroît que le témoignage de Sévere-Sulpice , que le Jugement d'Evode , Préfet du Prétoire , qui donna lieu à Maxime de faire condamner Priscillien , rouloit sur les actions infames & abominables dont les Gnostiques vouloient faire des actes de Religion. Priscillien , dit Sévere-Sulpice , *fut convaincu de maléfice , & il ne nia pas qu'il ne se fût appliqué à des sciences obscènes , & qu'il n'eût fait des assemblées nocturnes avec des femmes infames , &c.* On ne peut donc pas dire que les Juges séculiers aient entrepris en cette occasion de connoître d'une matiere qui n'étoit pas de leur compétence.

: Après cela , si Sévere-Sulpice blâme le Concile de Bordeaux

d'avoir trop déferé à l'appel de Priscillien , cet Auteur peut avoir raison , parce qu'alors il s'agissoit de la doctrine , & qu'il sembloit que le Concile reconnût l'autorité de l'Empereur sur la doctrine même , en lui renvoyant Priscillien. Mais si le Concile de Bordeaux a eu tort en cela , Maxime n'en a eu aucun , puisqu'on ne voit point qu'il ait entrepris en aucune maniere de se rendre Juge de la doctrine.

Les avertissemens de Saint-Martin à l'Evêque Ithace , & les prières qu'il fit à l'Empereur Maxime , reçoivent encore la même réponse. Saint Martin a blâmé Ithace de se rendre l'accusateur d'un Evêque , devant un Juge séculier , mais il n'a pas blâmé le Juge séculier de ce qu'il recevoit l'accusation : il s'est contenté de le supplier d'épargner le sang d'un Evêque , & de lui représenter que ce seroit un attentat inoui , si un Juge séculier entreprenoit de connoître d'une cause ecclésiastique. Il craignoit , sans doute , que l'Empereur ne voulût prendre connoissance de la doctrine : c'est cela qu'il appelle *novum atque inauditum nefas*. Et enfin , il se retira après avoir exigé de l'Empereur une promesse de ne *point condamner les coupables à une peine sanglante*. L'Empereur fit mal , si l'on veut , de manquer à sa promesse après le départ de Saint Martin : mais en faisant mal , il usa néanmoins d'un pouvoir légitime , puisqu'il n'entreprit point de connoître de ce qui étoit réservé au Jugement de l'Eglise , & qu'il ne prononça que sur des abominations dans les mœurs , qui étoient certainement de sa compétence.

Aussi Sévere-Sulpice , qui étoit Prêtre , & qui parle dans toute cette histoire comme un zélé défenseur de la Jurisdiction ecclésiastique , est obligé d'avouer que quoique l'exemple de cette condamnation fût très-dangereux , cependant il se soutenoit *par le droit des Jugemens publics , & par le bien public*.

Enfin , si les accusateurs de Priscillien ont été odieux à l'Eglise d'Espagne , si Idace s'est démis volontairement de son Evêché , si Ithace en a été privé malgré lui , on peut bien en conclure que l'Eglise a eu horreur de deux Evêques qui avoient osé soutenir dans un Tribunal séculier , le caractère

*Jure judicio-  
rum & egregio  
publico defen-  
sum.*

1700.

d'accusateur contre leur confrere , & qui avoient excité l'Empereur à répandre le sang d'un Evêque. Puisque l'Eglise abhorre tellement le sang , qu'elle défend à ses Ministres , à peine de privation de leurs bénéfices , d'être Juges des crimes qui ne peuvent être lavés que dans le sang du coupable , il n'est pas surprenant qu'elle ait imposé cette peine aux accusateurs d'un Evêque , & qu'elle ait jugés indignes du caractère épiscopal ceux qui l'avoient doublement déshonoré , & dans leur personne , & dans celles de leurs confreres , en les faisant condamner à la mort.

Ainsi , l'Evêque qui a accusé Priscillien étoit coupable , mais les Juges qui l'ont condamné étoient innocens. L'Eglise même a rendu témoignage à la régularité de leur conduite ; & le Pape S. Léon , qu'on n'accusera pas d'avoir ignoré ou d'avoir trahi les droits de sa dignité , parle avec éloge de cette condamnation , lorsqu'il écrit en ces mots à Turibius , Evêque des Asturies : *Les Princes du siècle ont tellement détesté cette fureur sacrilège , qu'ils ont fait périr par le glaive des Loix , qui pourvoient à la sûreté publique , celui qui en avoit été l'auteur , & la plupart de ses disciples. Ils voyoient en effet que toutes les Loix de la pudeur alloient être violées , les liens du mariage rompus , le droit divin & humain profanés , si l'on avoit toléré des hommes qui faisoient profession d'une doctrine si abominable (\*)*.

Il ne faut donc pas confondre le fait des Evêques accusateurs , avec celui du Juge qui a condamné les Evêques accusés : car , bien loin que la condamnation que les accusateurs éprouverent à leur tour , ait donné quelque atteinte aux droits des Souverains , elle les a affermis au contraire , puisque cette condamnation ne se passa pas non plus sans la participation de la puissance temporelle.

Les historiens qui en parlent , disent non-seulement qu'Ithace

(\*) *Principes mundi ita hanc sacrilegam amentiam detestati sunt , ut authorem ejus , ac discipulos plerosque legum publicarum ense prostraverint : videbant enim omnem curam honestatis auferri , omnem conjugiorum copulam solvi , simulque divinum & humanum jus subverti , si hujusmodi hominibus usquam vivere cum tali professione licuisset. Profuit diu ista districtio Ecclesiastica lenitati , quæ , etsi sacerdotali contenta judicio , cruentas refugit ultiones , severis tamen Christianorum Principum Constitutionibus adjuvatur , dum & spirituale nonnumquam occurrunt remedium , qui timent corporale supplicium.*

*fut déposé , mais encore qu'il fut exilé , & mourut dans son exil , sous l'Empire de Théodose le Grand , & de Valentinien.*

1700.

Or , comme cet exil n'a pu être ordonné que par la puissance séculière , il fournit encore un nouvel exemple de l'autorité que les Empereurs Romains ont exercée sur les Evêques. Et ce n'est point ici un usurpateur qui l'exerce ; c'est Théodose le Grand , c'est-à-dire un des plus justes & des plus religieux Empereurs qui soient jamais montés sur le Trône.

On ne voit presque aucun des Empereurs suivans , qui , par ses Loix ou par ses Jugemens , n'ait donné des preuves de son autorité sur la personne des Evêques en matiere criminelle.

Honorius fait une Ordonnance en l'année 419 , qui porte que les Evêques qui refuseront de souscrire à la condamnation des Pélagiens , seront privés de leurs Evêchés.

Quoique l'on puisse dire qu'il ne faisoit par-là que procurer l'exécution des Canons , l'Eglise croyoit néanmoins que la Loi du Prince ajoutoit un nouveau degré d'autorité aux constitutions ecclésiastiques. Aurelle , Evêque de Carthage , envoyant cette Loi aux Evêques des Provinces qui dépendoient de sa Métropole , leur marque que *l'autorité des Princes qui veillent à la conservation de la foi catholique , s'étant jointe à celle de l'Eglise pour la gloire de Dieu , l'Empereur a voulu se servir de lui , c'est-à-dire de l'Evêque de Carthage , pour la faire connoître à ses collegues dans l'épiscopat.*

Valentinien III , permet à tout accusateur , dans la Nouvelle 12 , de suivre contre les Clercs & contre les Evêques mêmes , l'ordre établi par les Rois Romains pour les accusations des crimes publics.

*Epist. Aurelii Carthag. ad Episcopos Byzacena & A-  
runtana Pro-  
vincia.*

Baronius veut insinuer , à la vérité , que depuis cette Loi , qu'il appelle *impie* , le regne de Valentinien III ne fut plus qu'une longue suite de disgraces , jusqu'à la fin tragique de ce Prince , que Baronius semble imputer en quelque maniere à cette Loi.

Mais les véritables causes des malheurs de Valentinien , à en juger par ce qui a paru aux yeux des hommes , furent le meurtre d'Aetius , sur lequel on lui dit qu'il avoit coupé sa

1700.

main droite avec sa main gauche, & sa passion criminelle pour la femme de Maximus, qui conspira contre lui pour s'en venger, & qui lui fit perdre la vie.

Et si une Loi contraire à l'exemption prétendue des Evêques, avoit attiré sur ce Prince la colere du Ciel, il seroit bien difficile de concevoir comment Dieu auroit comblé de prospérités le regne de Constantin, qui n'a point craint de condamner des Evêques au bannissement, de donner des Juges séculiers à Saint Athanase, & de Juger le Pape même, accusé devant lui. La félicité du regne de Justinien, qui augmenta l'Empire d'Orient, & rétablit pendant sa vie celui d'Occident, seroit encore naître la même difficulté. Mais c'est à Baronius & à ceux qui le suivent, de le résoudre s'ils le peuvent.

L. 13, Cod.  
de Episcopis &  
Clericis.

Léon & Arthémis, Empereurs d'Orient, usèrent du même pouvoir que Valentinien III, lorsqu'ils ordonnerent que ceux qui seroient convaincus d'avoir acheté les suffrages pour être élus Patriarches de Constantinople, seroient accusés dans les formes prescrites pour les accusations des crimes publics, & *spécialement du crime de lèse-Majesté*; & que non-seulement ils seroient privés de la dignité qu'ils avoient cru vénale, mais qu'ils seroient déclarés infâmes pour toujours.

Zenon, successeur de ces Empereurs, fit mourir Pierre, surnommé Mongus, que les Habitans d'Alexandrie avoient élu Patriarche, par une espece de conspiration contre l'autorité de l'Empereur,

\* Hypace,  
Maitre de la  
Milice.

Justin, qui succéda à Anastase, successeur de Zenon, fit informer par un Officier séculier \*, contre Sergius, Evêque de Cyr, qui avoit célébré la fête de Nestorius, condamné par le Concile d'Ephese, & de Théodore de Mopsueste, condamné par le Concile de Calcédoine, comme s'ils eussent été des Saints Martyrs.

Enfin, Justinien a compris les Evêques, non-seulement tacitement, mais expressément même, dans les Loix qu'il a faites sur les crimes des Ecclésiastiques, & sur l'instruction de ces crimes.

A l'Egard des crimes, sans entrer dans un plus grand détail

sur ce sujet , il suffit de renvoyer ceux qui en voudront être plus instruits , aux Nouvelles 6 & 123 de cet Empereur , & en général à presque toutes les Loix qu'il a faites sur les matieres ecclésiastiques.

1700.

Pour ce qui est de l'ordre de la procédure & de l'instruction , on a déjà marqué dans la premiere partie de ce Mémoire , la distinction qu'il fait entre le crime politique, & le crime ecclésiastique : il suffit d'ajouter ici que les termes de ses constitutions sont généraux , & qu'on n'y trouve aucune exception en faveur des Evêques.

Si l'on passe des exemples de ce second tems , tirés de la conduite des Empereurs Romains , à ceux que l'on peut trouver dans celle de nos Rois , on y en trouvera beaucoup moins à la vérité , parce que , comme on l'a déjà dit , ils avoient accoutumé de renvoyer les Evêques au Jugement de l'Eglise , même dans les crimes de lèse-Majesté , soit par révérence pour l'Eglise , soit parce qu'ils se rendoient souvent eux-mêmes accusateurs des Evêques suspects de crime. Cependant , malgré cet usage qui s'introduisit sous la premiere race de nos Rois , on y voit encore des vestiges éclatans de l'autorité des Princes sur les Evêques en matiere criminelle , soit dans les paroles que Chilperic adressa aux Evêques sur l'accusation de Prétex-tat , lorsqu'il déclara qu'il auroit pu le condamner lui-même s'il l'avoit voulu , soit dans ce que Grégoire de Tours lui dit du pouvoir que ce Prince avoit de punir les Evêques s'ils s'écartoient de leur devoir , soit dans ce qui se passa à l'occasion de l'affaire de Gilles Archevêque de Reims , dans laquelle tous les Evêques assemblés reconnurent le pouvoir suprême qui appartenoit au Roi sur cet Archevêque , pour lequel ils lui demanderent la vie.

## V I I.

Le troisieme tems est celui de l'usurpation & des grands excès où l'on a porté l'abus de l'exemption cléricale , jusqu'à rendre tous les crimes des Clercs impunis , & à regarder les



1700.

Ecclésiastiques comme les sujets du Pape, qui voulut devenir, suivant les fausses maximes qui s'introduisirent dans ce tems, & les titre encore plus faux sur lesquels on les appuya, le seul Monarque des Ecclésiastiques, tant pour le temporel que pour le spirituel.

Il n'est donc pas surprenant que dans ce tems d'erreur & d'usurpation, l'on ne trouve point d'exemple de procès criminel instruit contre un Evêque, par l'autorité du Roi, d'autant plus que, comme on l'a déjà remarqué, les Rois de la seconde race suivirent le mauvais usage que quelques-uns de ceux de la première avoient introduit, & se rendirent accusateurs des Evêques coupables de crimes de lèse-Majesté, comme on a pu le voir par les exemples de Louis le Débonnaire & de Charles le Chauve, qui ont été cités dans la première partie.

Ce n'est pas que dans ce tems même où l'autorité Royale parut souffrir une diminution considérable en cette matière, on ne trouve encore des vestiges de ce droit divin & humain, qui assujettit les Evêques aux Rois dans les matières temporelles.

Quoique Charles le Chauve eût accusé Hincmar, Evêque de Laon, devant les Juges ecclésiastiques, il fait bien sentir néanmoins dans la lettre qu'il écrivit au Pape Adrien II, sur ce sujet, qu'il avoit en lui-même l'autorité nécessaire pour réprimer cet Evêque. *Tout Roi, dit-il, est établi pour châtier les méchans, pour punir les coupables : c'est le vengeur des crimes, selon toutes les Loix ecclésiastiques & séculières. . . . Il ne faut pas croire, ajoute-t-il, que les Rois de France ne soient que les Vidames des Evêques ; ils sont les maîtres de la terre.* Il ajoute que, suivant l'expression de Léon & du Concile de Bourges, les Rois & les Empereurs, que la Puissance Divine a établis pour gouverner le monde, ont confié aux saints Evêques le droit d'exercer les jugemens suivant les Loix des Empereurs Romains ; mais ils ne sont pas devenus pour cela les Intendans & les Agens des Evêques. C'est Jesus-Christ même qui a dit : *Rendez à César ce qui est dû à César. . . . Honorez le Roi, dit l'Apôtre* Saint

Saint Paul , & que toute ame soit soumise aux Puissances Supérieures..... —... *Delà vient que les plus grands Pontifes, suivant le Pape Gelase, obéissent aux Loix des Princes de la Terre dont ils savent que le pouvoir vient d'en haut.*

Ces paroles qui renferment les principes généraux de l'autorité des Souverains sur les Evêques , comme sur les autres Ecclésiastiques , peuvent être regardées comme un préservatif général contre les erreurs qu'on a voulu répandre en cette matière , & comme une espèce de protestation solennelle , par laquelle l'Empereur Charles le Chauve a conservé le droit de ses prédécesseurs , & assuré celui de ses successeurs.

On y remarque surtout , cette grande maxime qui suffit seule pour répondre à tous les exemples contraires en apparence aux droits des Souverains , *que ce sont les Empereurs & les Rois qui ont confié aux Saints Evêques le droit d'exercer les Jugemens suivant les Loix des Empereurs Romains : secundum Divalia constituta (\*)*. Et de qui l'Empereur Charles le Chauve tient-il cette maxime ? Ce n'est point d'un Juge Séculier , ou d'un défenseur de l'autorité des Rois ; c'est d'un Archevêque , & d'un Concile de Bourges. Ainsi , suivant l'Eglise même , lorsque l'Eglise connoît d'un crime politique commis par un Evêque , elle ne le fait que comme en ayant reçu le pouvoir des Rois. Les Evêques agissent en ce cas comme Juges délégués par le Prince : c'est l'autorité du Souverain , & non pas la leur , qu'ils exercent ; ce qui s'accorde parfaitement avec ce que l'on a cité dans la première partie , du trente-unième Canon du quatrième Concile de Tolède : & par conséquent tous les exemples qui paroissent contraires aux Rois , sont pour eux , quand on pénètre dans l'esprit & dans l'usage des siècles qui ont vu ces exemples , puisque c'étoit au nom du Roi ,

(\*) Tous ceux auxquels la lecture des Loix Romaines est familière , savent que rien n'y est plus commun que cette expression , pour signifier les Decrets des Empereurs auxquels on prodiguoit les noms de Divin & de Divinité même depuis qu'ils ont été Chrétiens , & peut être encore plus que dans le temps du Pagannisme , puisqu'on ne sçait si l'on trouvera un seul exemple d'un Empereur payen qui ait dit , en parlant de lui même , *notre Divinité* , comme Justinien l'a fait tant de fois dans ses Constitutions.

1700.

ou du moins , en conséquence d'un pouvoir émané du Roi , que les Evêques exerçoient une Jurisdiction extraordinaire dans les affaires temporelles.

Avant de sortir du troisième temps , pour entrer dans le quatrième , il est important de remarquer que ce fut dans ce troisième temps , que l'ambition de la Cour de Rome ajouta une nouvelle difficulté à celles qui pouvoient se trouver déjà dans le jugement des Evêques : elle voulut mettre ces jugemens au nombre des causes majeures , & soutenir qu'ils lui étoient réservés ; elle trouva le fondement de cette prétention comme de beaucoup d'autres , dans les fausses Décrétales qui parurent au neuvième siècle. Le Pape se mettant par-là à la place des Evêques de la Province , qui suivant les véritables & les anciennes Loix de l'Eglise , devoient connoître des crimes Ecclésiastiques commis par les Evêques , devint un adversaire bien plus redoutable aux Rois , que ne le pouvoient être des Evêques qui étoient nés leurs Sujets.

La piété des Princes & la déférence qu'ils avoient eue pour l'Eglise , en lui renvoyant même la connoissance des crimes non - ecclésiastiques , dont un Evêque se trouvoit coupable , furent presque fatales à leur autorité souveraine. Le Pape trouvant cet usage établi , sans approfondir les motifs , & ne voyant pas , ou ne voulant pas voir que ce n'étoit que par l'autorité mêmes des Princes , que les Evêques connoissoient de cette espèce de crimes , crut être en droit de prendre connoissance indistinctement de tout crime commis par un Evêque.

Les Evêques de France soutinrent pendant quelque temps leurs droits avec vigueur , & le Roi qui défendoit sa cause , en défendant celle des Evêques , les appuya aussi de son autorité.

Mais depuis que les croisades eurent augmenté infiniment le pouvoir des Papes ; depuis que Grégoire VII , leur eut appris à lancer les foudres sur les têtes sacrées des Souverains , & qu'il eut donné à ses successeurs le dangereux exemple de déposer des Rois , de mettre leurs Royaumes en interdit , de

livrer ces Royaumes à l'ambition aveugle & imprudente de leurs voisins, qui ne voyoient pas qu'un semblable sort les menaçoit; enfin, pour tout dire en un mot, depuis que l'ignorance eut armé les Papes, & désarmé les Rois, les derniers furent souvent obligés de céder au temps, de laisser faire au Pape ce qu'ils n'étoient pas assez forts pour empêcher, & de n'entreprendre qu'avec peine le procès d'un Evêque ou de l'abandonner, souvent après l'avoir entrepris, pour ne pas se commettre avec la Cour de Rome qui devenoit tous les jours plus redoutable. On verra les effets de cette politique dans la suite de ce Mémoire; mais on a cru devoir en marquer la cause dans cet endroit, parce que ce fut dans ce troisième temps qu'on vit naître à la faveur des fausses Décrétales, les prétentions que la Cour de Rome conserve encore aujourd'hui, quoiqu'elle reconnoisse elle-même, avec tout le monde Chrétien, la fausseté de son titre.

## V I I I.

Faut-il s'étonner après cela, si les Rois ayant à combattre & la prévention des Evêques sur l'exemption dont ils croyoient avoir droit de jouir, & l'usurpation des Papes qui attiroient à eux, autant qu'il leur étoit possible, tous les procès criminels des Evêques, ont eu tant de peine dans le quatrième temps, c'est-à-dire, depuis le commencement de la troisième Race, jusqu'à présent, à revenir au droit commun. Et bien loin d'être surpris du petit nombre d'exemples que chaque siècle fournit pour prouver la possession en laquelle les Princes se sont rétablis dans ce dernier temps, ne doit-on pas admirer au contraire, que, malgré de si grands obstacles, le droit des Princes ait pu se soutenir & se conserver en son entier?

C'est par l'explication de ces exemples, que l'on finira ce qui regarde ce second point.

On ne répètera point ce qui regarde l'exemple de la déposition d'Arnoul, Archevêque de Reims, auquel le Roi Hugues Capet donna la vie, à la prière des Evêques prosternés à ses

1700.

pieds ; cet exemple a été suffisamment expliqué dans la première partie.

Depuis Hugues Capet , jusqu'à Philippe Auguste , on ne voit point d'exemple qui mérite d'être cité.

Sous le règne de ce dernier Prince , Manassés Evêque d'Orléans , ayant osé parler dans le Parlement assemblé à Melun , contre l'autorité de ce Tribunal , & contre le respect dû aux *Barons* ou *Pairs de France* , ( car ces termes étoient alors synonymes ) il fut condamné à faire au Roi & aux Pairs , une réparation publique ; & il la fit en effet , comme Philippe Auguste le marque lui-même dans la lettre qu'il écrivit sur ce sujet au Pape Honoré III.

Sous le règne de S. Louis , petit-fils de Philippe Auguste , l'Evêque de Châlons , ( comme on l'a déjà remarqué dans la première partie ) déclina inutilement la juridiction du Parlement ; il fut ordonné que cet Evêque y procéderoit pour rendre compte d'une faute qu'il avoit commise par rapport à sa juridiction temporelle.

On a observé aussi dans le même endroit , que quoique Philippe le Bel ait bien voulu demander justice au Pape Boniface VIII , contre Bernard , Evêque de Pamiers , suivant les formes qui s'observoient alors , il avoit cependant protesté publiquement qu'il étoit en droit de faire punir cet *Evêque coupable de plusieurs crimes de Lèze-Majesté* , sans attendre que le Pape l'eût jugé ; & qu'après le jugement du Pape , il en feroit tel exemple qu'il jugeroit à propos.

On ne sçait point certainement quelle fut la fin de cette affaire. Soit que les difficultés survenues dans l'instruction en aient empêché la poursuite , soit que l'Evêque de Pamiers se soit justifié dans l'esprit du Roi , il est certain qu'il mourut en possession de son Evêché.

Robert Porte , Evêque d'Avranche , sous le règne de Charles V , commit plusieurs crimes de Lèze-Majesté. Ce Prince adressa des Lettres patentes au Parlement , par lesquelles , après avoir déclaré suivant le style qu'on trouve dans plusieurs lettres de pareille nature , l'Evêque d'Avranche *faux* ,

*traître , mauvais parjure , conspirateur & machineur , & icelui avoir commis , perpétré & par renchefe contre nous , & contre toute la chose publique de notre Royaume , les forfaits exposés dans les lettres , le Roi ordonne au Parlement de procéder contre lui , par toutes les voyes & manieres que justice & raison le pourra souffrir , selon la qualité des crimes & méfaits susdits.*

C'est tout ce qui nous reste de cette affaire.

Dans le temps du grand Schisme , le Roi Charles VI , ayant résolu par l'avis de son Conseil , de se soustraire à l'obéissance des Antipapes , Benoît XIII & Grégoire XII , jusqu'à ce qu'ils se fussent démis l'un & l'autre du titre de souverain Pontife , pour donner lieu à l'élection d'un Pape qui fut reconnu par toute la Chrétienté , Benoît XIII voulut prévenir cette résolution par une Bulle qui portoit peine d'excommunication contre tous ceux qui prendroient ce parti , & qui absolvoit les Sujets du Roi du serment de fidélité qu'ils lui devoient , si ce Prince persévéroit dans sa résolution.

On fit le procès à ceux qui avoient apporté ces Bulles : ils furent condamnés par des Commissaires du Roi , à faire amende honorable & à d'autres peines. Les Bulles furent lacérées ; & l'Université qui avoit alors un fort grand crédit , & qui avoit pris parti avec beaucoup de chaleur contre Benoît XIII , fit tant de bruit , que le Roi à sa priere , fit arrêter l'Evêque de Gap ; comme adhérent à l'Antipape Benoît.

M. de Roye , Archevêque de Reims , & Pierre d'Ailly , Evêque de Cambrai , furent aussi en bute aux plaintes de l'Université ; ils furent cités l'un & l'autre pardevant le Roi : mais ils ne comparurent point. Cependant l'Université ayant obtenu un ordre du Roi pour faire arrêter le dernier par le Comte de Saint-Paul , il prévint l'exécution de cet ordre , & obtint un sauf-conduit du Roi , à condition que si on l'accusoit de quelque crime , la connoissance *en seroit dévolue au Palais du Roi* , c'est-à-dire au Parlement. Il y a néanmoins un ancien Auteur qui pretend que Pierre d'Ailly fut quelque temps en prison.

L'Archevêque de Reims que l'on ménagea plus que Pierre

d'Ailly, déclara qu'il ne comparoît point devant des Commissaires, qu'il étoit Pair de France, Doyen des Pairs Ecclésiastiques, & que dans tout crime qui regardoit sa personne, il ne connoissoit *point d'autre Supérieur que le Roi.*

Cependant les Commissaires que Charles VI avoit nommés, firent fort mal leur devoir à l'égard de l'Evêque de Gap prisonnier, & des autres accusés : ils les retinrent long-temps dans les fers, sans leur faire leur procès, voulant les contraindre par la longueur de la prison à se soumettre à leur jugement. Les Gens du Roi, le Chancelier, le Roi même, les avertirent plusieurs fois pendant trois mois, de procéder à l'instruction de cette affaire. Tous ces avertissemens furent inutiles. Enfin le Roi Charles VI, n'étant pas alors en état de gouverner son Royaume par lui-même, la Reine & le Duc de Guyenne, instruits de la passion des Commissaires, révoquèrent leur commission; & laissant à l'Evêque de Paris la connoissance de ce qui regardoit le Schisme dont l'Evêque de Gap & les autres prisonniers étoient accusés, ils renvoyèrent *au Parlement le jugement du crime de Lèse-Majesté.*

Au milieu de l'irrégularité & du tumulte de cette procédure, on y découvre néanmoins trois traits également remarquables de l'autorité du Roi sur les Evêques dans les crimes politiques.

On y voit premièrement un Archevêque de Reims décliner, à la vérité, la Jurisdiction d'un Tribunal extraordinaire, c'est-à-dire, des Commissaires établis par le Roi, mais reconnoître en même-temps l'autorité suprême de la Puissance temporelle, en déclarant hautement que dans tous les crimes qui regardoient sa personne, il n'avoit point d'autre supérieur que le Roi.

On y voit, en second lieu, un Evêque de Cambray, célèbre dans l'Eglise par sa doctrine, & qui fut depuis élevé à la dignité de Cardinal, se soumettre purement & simplement au jugement du Palais du Roi, c'est-à-dire, de son Parlement.

Enfin le Roi termine cette grande affaire par la distinction du crime Ecclésiastique, & du crime politique : il renvoie à

l'Evêque de Paris le jugement du Schisme , & il réserve à son Parlement la connoissance du crime de Lèze-Majesté.

1700.

Il seroit difficile de trouver un exemple dans lequel la reconnoissance de l'Eglise , & l'autorité du Prince aient concouru d'une manière plus éclatante en faveur de la maxime que l'on s'est proposé d'établir dans ce Mémoire.

Sous le règne du même Roi , un an après le fait de l'Evêque de Gap , de l'Archevêque de Reims , & de Pierre d'Ailly , Martin Gouge , Evêque de Chartres fut arrêté prisonnier , comme impliqué dans l'affaire de Jean de Montaigu. L'Historien de la vie de Charles VI , qui raconte ce fait , dit que cet Evêque ne demoura pas long-temps en prison , & qu'il *en sortit en payant une certaine somme de deniers*. Mais un emprisonnement & une condamnation à des peines pécuniaires , ne prouvent pas moins l'autorité du Roi , qu'une instruction plus longue , & une condamnation à des peines afflictives.

Le règne de Charles VII , ne fournit que l'exemple de l'Evêques de Nantes ; mais cet exemple est assez remarquable pour mériter d'être expliqué exactement. Pierre Delbiest , assigné en la Cour d'Eglise de l'Evêque de Nantes , sur une contestation purement féodale , obtint des Lettres du Duc de Bretagne , par lesquelles ce Duc enjoignit à l'Evêque de faire cesser ces poursuites : l'Evêque refusa d'y déférer. Delbiest appella au Parlement de toutes les procédures qu'on avoit faites contre lui , dans l'Officialité de Nantes. L'Evêque avoit voulu d'abord se défendre par des censures ; mais enfin , il fit comparoître un Procureur pour lui au Parlement par le ministère duquel il déclara qu'il ne reconnoissoit *aucun Supérieur même temporel que le Pape* ; que Constantin avoit donné à l'Evêque de Nantes *le temporel de cette Eglise* , qui ne faisoit point *partie du Royaume de France* , & qui ne *relevoit* que du Saint Siège.

Le Procureur Général répondit amplement à cette mauvaise prétention ; & par un premier Arrêt du 22 Février 1454 , il fut ordonné que sans s'arrêter au déclinaire de



l'Evêque ; qu'on lui défendit de proposer à l'avenir sous peine de désobéissance , & de privation des fruits de son Evêché pendant sa vie , il seroit tenu de comparoître en personne , pour répondre aux conclusions que le Procureur Général & Delbieft avoient prises contre lui.

L'Evêque de Nantes fut ajourné à comparoître en personne. Mais ajoutant un nouveau crime au premier , non-seulement il ne comparut point , mais il interjeta appel au Saint Siège de tout ce qui se faisoit contre lui au Parlement ; & portant encore plus loin sa révolte contre l'autorité Royale , il osa avancer dans les instructions qu'il envoya à son Procureur , que chaque Evêque étoit fondé *en droit commun de ne reconnoître aucuns Princes temporels pour supérieurs.*

Le Procureur Général s'éleva , comme il le devoit , contre la conduite de cet Evêque ; il requit que toutes les appellations que l'Evêque de Nantes avoit interjetées , & toutes les significations qu'il avoit fait faire , fussent déclarées nulles ; qu'il fût contraint , même par emprisonnement de sa personne , à les révoquer , aussi bien que toutes procédures qui avoient été faites contre Delbieft à l'Officialité de Nantes , à peine d'une amende de deux mille marcs d'or , & de bannissement perpétuel du Royaume : & parce que cet Evêque avoit *offensé l'honneur , l'autorité & la supériorité du Roi & de sa Cour de Parlement* , le Procureur Général demanda encore qu'il fût condamné à déclarer publiquement , en présence de la Cour , *que mal conseillé , & avec un cœur & un esprit endurcis , il avoit dit & fait dire tout ce qu'il avoit proposé contre la Souveraineté du Roi* , qu'il en demandoit pardon au Roi , à la Cour , & à la Justice ; qu'il fût enfin condamné au bannissement perpétuel , ou du moins , à une abstention perpétuelle du Royaume , privé pendant sa vie du temporel de son Evêché , condamné encore en d'autres amendes , & que la révocation qu'il seroit de tout ce qu'il avoit dit mal-à-propos contre l'autorité du Roi , seroit écrite dans deux tableaux , dont l'un seroit affiché à la grande porte de l'Eglise de Nantes , & l'autre , dans la Grand'Chambre du Palais.

L'Arrêt

L'Arrêt qui intervint le 23 Juin 1455, déclara que l'Evêque avoit encourut les peines portées par le premier Arrêt, c'est-à-dire l'amende, qui fut modérée à vingt mille livres tournois à l'égard du Roi, à quatre mille livres à l'égard de la Partie, & la privation des revenus de son Evêché, & ordonna qu'il seroit contraint à l'exécution de l'Arrêt par saisie, tant de ses Bénéfices que de ses biens patrimoniaux, même par emprisonnement de sa personne. Et avant que de statuer définitivement sur le surplus des conclusions du Procureur Général, il fut arrêté que l'Evêque feroit de nouveau ajourné à comparoître en personne. On ignore si cette affaire eut de plus grandes suites.

Comme il ne faut pas moins de pouvoir pour faire grace, que pour faire justice, on peut joindre à ces exemples celui de Charles de Neufchâtel, Archevêque de Besançon, & Evêque Commendataire de Bayeux, qui obtint du Roi Louis VI, en l'année 1479, des Lettres d'abolition, pour avoir suivi le parti de Maximilien d'Autriche contre le Roi. Ces Lettres furent conçues dans le même style que toutes les Lettres semblables. Le Roi y déclare qu'il quitte, abolit, & pardonne à l'Archevêque de Besançon, tous les faits contenus dans l'exposé des Lettres, *de sa grace spéciale, pleine puissance & autorité Royale, avec toute peine, amende criminelle & civile*; & parce que cet Archevêque s'excusoit, en disant qu'il n'avoit pas connu le droit du Roi, auquel il n'avoit pas encore prêté aucun serment *de féauté, dans le tems qu'il avoit cru pouvoir défendre le Pays, & les droits de son Eglise*, le Roi voulut bien qu'on ajoutât à ces Lettres, qu'il les accordoit, *en tant que mélier étoit*; ce qui tombe uniquement sur les excuses proposées par l'Archevêque, & non sur aucun privilège qui l'exemptât de la Jurisdiction Royale, puisqu'il n'en est pas fait la moindre mention dans ces Lettres.

Sous le regne du même Roi, Geoffroy Hébert, Evêque de Constance, fut accusé de magie & de sortilège, *comme grand invocateur de Diables en grec & en latin*. Le Parlement eut ordre du Roi de lui faire son procès: il y eut une infor-

1700.

mation très-grave, un décret de prise de corps qui fut exécuté. Ce prélat fut conduit dans les prisons de la Conciergerie, suivant un Arrêt du 29 Juillet 1480, & son temporel fut aussi mis en la main du Roi; mais soit que Louis VI ait voulu lui faire grâce, soit pour d'autres raisons, il fut mis en liberté sur un ordre de ce Prince, & *sous les conditions y contenues*. Ce sont les termes de l'Arrêt du 22 Décembre 1480, qui ordonne l'élargissement de cet Evêque. On ignore quelles étoient ces conditions; & tout ce que l'on sait, c'est qu'Hébert a été Evêque de Constance jusqu'en 1510, & par conséquent, que son procès n'a pas eu de suites plus fâcheuses contre lui.

Enfin, sous le même Prince, Louis de Rochefoucault, Evêque de Saintes, fournit deux preuves de l'autorité des Juges Séculiers, sur la personne des Evêques.

En l'année 1481, il fut condamné à une amende, par Arrêt du 7 Septembre: on lui donna la Ville de Paris pour prison, jusqu'à ce qu'il eût payé cette amende; il sortit de cette espèce de prison. Le Parlement ordonna, par un Arrêt du premier Février 1481, qu'il seroit pris au corps. L'Evêque fut arrêté le 7 du même mois, & il demeura dans la Conciergerie jusqu'au 19, qu'on lui donna de nouveau la Ville de Paris pour prison.

En 1482, le Chapitre de Saintes ayant porté les plaintes au Parlement contre le même Evêque, cette Compagnie ordonna, par un Arrêt du 18 Février, qu'il seroit ajourné à comparoir en personne, & *qu'il seroit fait information par un des Conseillers de la Cour, sur les crimes, délits, abus, excès & entreprises commis par ledit Evêque*.

Le règne de Charles VIII fournit un exemple plus important dans la personne de Geoffroy de Pompadour, Evêque de Périgueux, & de Georges d'Amboise, Evêque de Montauban.

Ils furent tous deux accusés d'intelligence avec le Duc d'Orléans, qui succéda ensuite à Charles VIII, sous le nom de Louis XII. Ce Prince, mécontent de la Cour, s'étoit retiré

en Bretagne : on surprit un Courier chargé de Lettres que ces Prélats lui écrivoient. Charles VIII les fit arrêter tous deux, & il les fit interroger d'abord par les Officiers de l'Archevêque de Tours, ce qui étoit assez irrégulier, & ensuite par M. de la Vacquerie, premier Président du Parlement avec quelques Conseillers de cette Compagnie.

Sur le vu des informations & des piéces servant à conviction, qui furent apportées au Greffe du Parlement par M. de la Vacquerie, le Parlement commit MM. de Bellefaye & le Viste, Conseillers, pour approfondir l'accusation, & faire toutes les instructions nécessaires.

D'un autre côté, le Pape fit faire de grandes instances auprès du Roi, par ses Nonces, pour l'engager, ou à faire mettre ces deux Evêques en liberté, afin qu'ils pussent comparoître à Rome devant le Pape, pour être jugés par sa Sainteté, & le Collège des Cardinaux; ou à les faire déposer entre les mains des Nonces, pour les conduire à Avignon sous bonne & sûre garde, ou leur procès seroit instruit par les Nonces seuls, ou par l'Archevêque de Bourges avec eux; après quoi, les Nonces enverroient le procès tout instruit au Pape, pour le juger avec les Cardinaux.

Il y a lieu de croire que le Roi ne voulut écouter ni l'une ni l'autre de ces propositions. Cependant l'affaire tira en longueur. On conduisoit les deux Evêques accusés en différentes prisons. Pendant près de deux ans que dura leur détention, le Parlement rendit des Arrêts pour la subsistance de l'Evêque de Périgueux, & pour le faire mettre dans une chambre grillée du Château de Corbeil, sa santé ne lui permettant pas de supporter une prison plus rigoureuse. Enfin, soit que le tems eût adouci les choses, & que ces deux Prélats ne fussent coupables que d'être entrés dans une intrigue de Cour, sans aucun dessein criminel; soit que la chose ne parût pas assez importante pour se commettre avec le Pape, on souffrit, ce qui paroît fort extraordinaire, que les Nonces du Pape les interrogeassent avec des Conseillers du Parlement. Et enfin, suivant le témoignage & les termes mêmes

M m ij

1700.

de Guillaume de Jaligny, dans son Histoire de Charles VIII, *les Nonces firent Requête au Roi, de par le Pape, pour leur délivrance; à laquelle Requête, il obtempéra volontiers, dit le même Historien, & furent délivrés; mais, ils furent confinés es limites de leurs Diocèses.*

C'est ainsi que cette affaire se termina, & qu'en faisant grace à ces Evêques en faveur du Pape, le Roi en fit néanmoins une espece de justice, en les reléguant dans leurs Diocèses.

On ne voit rien sous le regne de Louis XII, qui ait rapport à cette matiere.

Mais celui de François premier fut fécond en exemples d'Evêques accusés dans les Tribunaux Séculiers.

Le premier, est celui d'Antoine de Chabannes, Evêque du Puy, & de Jacques Hurault, Evêque d'Autun; qui furent accusés d'avoir trempé dans la conspiration du Connétable de Bourbon, & arrêtés par ordre du Roi.

L'Evêque du Puy prétendit être doublement exempt; & comme Evêque, par le privilege commun à toutes les personnes constituées en dignités Ecclésiastiques; & comme Evêque du Puy, par la prerogative de son siège, qui est soumis au Pape immédiatement.

Le Roi ordonna à M. de Selve, premier Président, & aux trois autres Commissaires qui avoient été nommés pour faire le procès aux complices du Duc de Bourbon, de donner leur avis sur la maniere de faire le procès à ces deux Evêques.

Ce premier Président qui n'a que trop fait voir dans son Traité des Bénéfices, qu'il avoit l'esprit infecté de la plupart des erreurs des Docteurs Ultramontains, dit dans son avis, *qu'il ne se croyoit pas Juge compétent*, & qu'il falloit renvoyer ces Evêques à l'Eglise, & obtenir commission du Pape pour leur faire leur procès.

M. Lezet, alors Avocat du Roi; prit aussi des conclusions fort extraordinaires, par lesquelles il requit que ces Prélats

fussent contraints, par saisie de leur temporel, d'obtenir un rescrit du Pape, adressé à deux Evêques du Royaume, pour leur faire leur procès; & en cas que le Pape refusât de donner ce rescrit, qu'il fût ordonné, suivant les saints Canons des Conciles, que le Métropolitain avec les Evêques com-provinciaux, feroient le procès aux Evêques du Puy & d'Autun, à la charge du cas privilégié; soit que le procès fût instruit par des Commissaires du Pape, ou qu'il fût renvoyé au Métropolitain: comme aussi à condition que deux Conseillers d'Eglise assisteroient à l'instruction, & sans que les prisonniers pussent être mis en liberté avant que le cas privilégié eût été jugé.

Quelque singulieres que soient ces conclusions, elles montrent néanmoins que ce n'étoit que par rapport au délit commun, que l'on proposoit de renvoyer ces Evêques au Pape, ou au Métropolitain, & que par conséquent le cas privilégié devoit toujours être jugé par les Officiers du Roi.

Le second exemple est celui de François Poncher, Evêque de Paris, accusé de simonie & de Lèze-Majesté, sous le regne du même Prince.

Le Parlement fut saisi de l'affaire par une commission, par laquelle le Roi François I, lui ordonna de faire le procès à cet Evêque.

Le Chancelier Duprat, Cardinal & Légat en France, qui n'a que trop montré combien il étoit dévoué aux sentimens de la Cour de Rome, fut apparemment celui qui porta le Roi dans la suite, à demander au Pape un Bref qui commît des Evêques François pour instruire & juger ce procès.

Le Pape vouloit bien commettre, mais pour l'instruction seulement. On voit par une lettre du Chancelier Duprat, à l'Evêque d'Auxerre, qui étoit alors Ambassadeur du Roi auprès du Pape, que François I, n'étoit pas content de cette restriction, & que Sa Majesté vouloit que les Commissaires eussent le pouvoir de juger définitivement, *ainsi qu'en pareils cas, le Pape l'avoit fait à la priere d'autres Princes.*

1700.

Toutes ces démarches ne regardoient que le délit commun, comme on peut le connoître par la Lettre que François I, écrivit à l'Evêque d'Auxerre le 23 Avril 1532, où ce Prince Marque expressément qu'il avoit fait faire le procès à l'Evêque de Paris, *quant au cas privilégié qui étoit prêt à juger*. Ce n'étoit donc point par rapport au cas privilégié que le Roi demandoit des Commissaires au Pape : il sçavoit quel étoit son pouvoir à cet égard, & il en avoit usé ; mais parce que le jugement du délit commun devoit précéder, il attendoit avec impatience que les Juges qui devoient en connoître fussent nommés ; & c'est pour cela qu'il déclare au Pape, que si après avoir sollicité un bref pendant un an, *il fait faire justice autrement de cet Evêque, & par bonne raison, appelé le Métropolitain & les autres Suffragans, Sa Sainteté ne devra trouver cela aucunement étrange*.

Mais soit que le Pape n'eût pas voulu changer la forme du Bref, soit que les lumieres croissant de jour en jour, on eût commencé alors à s'élever contre l'entreprise que le Pape faisoit sur l'autorité des Métropolitains & de leurs Suffragans, en se réservant le jugement des Evêques, on apprend par l'avis de Dumoulin sur le Concile de Trente, que l'Evêque de Paris interjeta appel comme d'abus du Bref du Pape. Et M. du Mesnil, Avocat Général, fait entendre la même chose dans les Mémoires qu'il dressa, pour servir d'instruction à M. d'Oysel, Ambassadeur du Roi à Rome, sur les procédures que le Pape avoit commencées contre la Reine de Navarre, & contre plusieurs Evêques François. Quoi qu'il en soit, toutes ces difficultés ayant regardé longtems l'expédition de cette affaire, le coupable mourut à Vincennes le 12 Septembre 1532, avant que d'avoir été jugé.

Le troisième exemple du même règne, est le procès de François de Dinteville, Evêque d'Auxerre.

Le Parlement informa contre cet Evêque, & ordonna par un Arrêt du 13 Mai 1531, qu'il seroit arrêté & mis à la garde d'un Huissier.

M. Poyet, depuis Chancelier de France, & alors Avocat

Général, rendit compte de l'affaire au Chancelier Duprat, qui étoit aussi Archevêque de Sens, & lui dit, qu'en cette dernière qualité il étoit Juge de l'Evêque d'Auxerre, & qu'il feroit bon qu'il donnât des Lettres de Vicariat à deux Conseillers Clercs du Parlement. Le Chancelier répondit *qu'il le feroit volontiers & tiendrait la main à ce que la justice en fût faite.*

Le même Avocat Général rendit aussi compte au Roi de cette affaire le 17 Mai 1531; & sur la lecture de quelques dépositions des Témoins entendus dans l'information, François I. trouva le cas *exécrable*, & lui commanda de dire au Parlement, qu'il vouloit que l'on *procédât contre ledit de Din-  
seville, roidement, pour vérifier & punir le cas.*

Le Parlement ordonna le 24 du même mois, qu'attendu que l'Evêque d'Auxerre n'avoit pas obéi à l'Arrêt qui lui enjoignoit de se rendre prisonnier dans la maison d'un Huissier de la Cour, il feroit pris au corps, & *que néanmoins par considération pour sa dignité Episcopale, & autres considérations, le premier Huissier, avant que d'exécuter l'Arrêt, en avertiroit le Roi, & se conduiroit, dans cette occasion, selon le bon plaisir & commandement de Sa Majesté.*

Il y eut encore un Arrêt d'instruction donné le premier Juin 1531; & c'est tout ce que l'on sçait de cette affaire.

Le quatrième exemple du regne de François I, est celui de Bernard de Lordat, Evêque de Pamiers, accusé de plusieurs crimes, presque tous de Lèze-Majesté.

Tout ce que l'on sçait de ce procès, est que François I, donna une commission à M. Fumée, Maître des Requêtes, à M. de la Garde, Conseiller au Parlement de Toulouse, & à un Officier de Montauban, pour instruire le procès à cet Evêque sur le cas privilégié. Le Pape avoit délégué des Juges *in partibus* dans cette affaire; car la même commission porte, qu'un des Commissaires assistera, avec le Délégué du saint Siège, à l'instruction du procès pour le délit commun; & que lorsque le procès sera entièrement instruit, les Commissaires



1700.

l'enverront au Roi, pour être ordonné du jugement d'icelui, ainsi que Sa Majesté le jugeroit à propos.

M. de Lordat interjeta appel comme d'abus du rescrit par lequel le Pape avoit nommé des Commissaires; & l'on voit d'ailleurs par quelques Mémoires, qu'il demanda grace au Roi, sans qu'on sçache s'il l'obtint, ni quelle fut l'issue de cette affaire: il y a néanmoins sujet de présumer que le Roi lui pardonna, puisqu'il conserva son Evêché, qu'il a gouverné longtems depuis cette accusation.

On ne parlera point dans ce Mémoire des procès criminels que le Pape voulut faire instruire en 1563, sous le regne de Charles IX, contre six Evêques François, accusés de favoriser les nouvelles opinions. Ce fait est absolument étranger à la question présente, soit parce qu'il s'agissoit du crime d'hérésie, qui, dans le point de droit, est réservé au jugement de l'Eglise, soit parce que les fortes remontrances que M. Doyel, Ambassadeur du Roi à Rome, fit au Pape sur ce sujet, suivant les Mémoires qui furent dressés par M. du Mesnil, obligerent Sa Sainteté à abandonner cette entreprise.

On ne dira rien non plus, par une raison semblable, des procédures qui furent faites trois ans après à Rome, contre le même Evêque de Valence, & contre l'Evêque d'Uzès. Les appellations comme d'abus que ces deux Prélats interjetterent, en arrêterent le cours; & d'ailleurs il ne s'agissoit à leur égard que de crimes Ecclésiastiques.

Enfin, on passera aussi sous silence en cet endroit, le fait de l'Archevêque de Lyon, qui fut arrêté par l'ordre du Roi Henri III, avec le Cardinal de Guise, parce qu'on le joindra à ce qui regarde ce Cardinal, dont on parlera dans la troisième Partie de ce Mémoire. Et c'est par la même raison que l'on n'a rien dit encore de Guillaume de Haraucourt, Evêque de Verdun, impliqué sous Louis XI, dans l'affaire du Cardinal Ballue, parce qu'on en parlera en expliquant le fait du procès de ce Cardinal.

Le commencement du regne de Henri IV, troublé par les guerres

guerres civiles que ce Prince trouva allumées dans son royaume lorsqu'il monta sur le trône, vit naître plusieurs procès-criminels contre des Evêques accusés de Lèze-Majesté.

1700.

Antoine de Coupes, Evêque de Sisteron en Provence, fut du nombre des coupables. Le Lieutenant-Criminel de Forcalquier, commença à lui instruire son procès, que le Parlement d'Aix évoqua dans la suite; l'administration de son Evêché fut déferée au Chapitre de Sisteron par un Arrêt de ce Parlement, & cet Evêque prit enfin le parti de se démettre de son Evêché.

Geoffroy de la Martonnie, Evêque d'Amiens, fut décrété de prise de corps peu de tems après, par un Arrêt du Parlement de Paris du 9 Juillet 1594; & l'année suivante, le Parlement de Provence fit le procès à Gilbert Genebrard, Archevêque d'Aix.

Ce Parlement parut d'abord douter de son pouvoir, & crut qu'il devoit avant toutes choses recevoir les ordres du Roi, auquel il envoya les différentes informations faites contre Genebrard; mais ce doute ne servit qu'à confirmer la regle. Le Roi l'explique clairement par ses Lettres-patentes du 23 Septembre 1595, par lesquelles il ordonne au Parlement de Provence de continuer d'instruire ce procès. Ce Parlement exécuta les ordres du Roi; & par un Arrêt du 26 Janvier 1596, rendu par contumace contre Genebrard, cet Archevêque fut déclaré *atteint & convaincu du cas & crime de leze-Majesté à lui imposé, & pour réparation du crime, banni à perpétuité du royaume, ses biens acquis & confisqués au Roi.*

Enfin Guillaume Rose, Evêque de Senlis, ayant tenu des discours séditieux contre l'autorité du Roi, le Parlement de Paris lui instruisit son procès, contradictoirement, par récolement & confrontation, en l'année 1598. Ainsi cet Evêque subit entièrement la Jurisdiction du Parlement; & l'Arrêt définitif qui fut rendu contre lui, porte que *la Cour, pour les cas résultans au procès, l'a condamné de dire & déclarer en la Grand'Chambre d'icelle, étant nue tête & debout, en présence des Gens du Roi, que témérairement & indiscretement comme mal-*

Tome V.

N n

1700.

*avisé, il a dit & proféré qu'il avoit été de la Ligue, & que s'il étoit à recommencer, il en seroit encore; & outre, qu'il tient le livre intitulé, Ludovici d'Orléans, unitis & confœderatis pro Catholica fide expositio, plein d'impiétés & blasphêmes contre l'honneur de Dieu, & l'obéissance due aux Rois. A ordonné qu'il aumônera cent écus pour le pain des prisonniers de la Conciergerie du Palais, & s'abstiendra d'aller en la ville de Sens pour un an, & s'abstiendra pendant ledit tems de prêcher en quelque lieu que ce soit.*

On finira cette suite d'exemples de procès-criminels d'Evêques accusés de crimes de lèse-Majesté, par ce qui se passa du tems de Louis XIII; mais dans le tems que ce Prince avoit un Cardinal pour premier Ministre.

Quelques Evêques de Languedoc & de Bretagne ayant été accusés d'avoir favorisé la révolte de feu Monsieur Gaston, Duc d'Orléans, frere de Louis XIII, le Cardinal de Richelieu fit demander au Pape Urbain VIII un Bref, par lequel quatre Archevêques ou Evêques du royaume furent commis pour faire le procès aux Evêques rebelles, à la charge de ne pouvoir faire que l'instruction; après laquelle ils enverroient toutes les procédures au Pape, qui rendroit alors le jugement définitif.

Ce n'est pas ici le lieu d'examiner la plaie que ce Bref faisoit aux Constitutions Canoniques, & aux Libertés de l'Eglise Gallicane; il suffit seulement de remarquer par rapport à la matiere de ce Mémoire, que ce Bref obtenu sous le nom du Roi, ne donne aucune atteinte aux maximes que l'on vient d'établir, parce qu'il ne regardoit que le délit commun, & non pas le cas privilégié.

C'est ainsi que le Roi lui-même l'expliqua sur les remontrances que M. Molé, qui remplissoit alors la place de Procureur-Général, prit la liberté de faire à Sa Majesté.

Ce Magistrat lui représenta qu'encore que les personnes constituées en dignité ecclésiastique, comme les Archevêques & Evêques accusés de crimes de lèse-Majesté, soient déchus de tous privilèges, & sujets à la Justice Royale, pour leur faire ressentir

1700.

*les peines dues à leurs fautes ; cependant il avoit appris que par respect particulier rendu à la personne de notre saint Pere le Pape, on avoit obtenu un Bref adressant à des Archevêques & Evêques François, pour faire & parfaire le procès aux coupables : mais comme ce Bref ne pouvoit être exécuté sans Lettres-patentes, ni avoir lieu que pour le délit commun, & que le cas privilégié demouroit toujours, pour lequel il importoit à l'autorité royale de donner pouvoir à tels de ses Officiers qu'il lui plairoit commettre, pour procéder à l'encontre de ceux qui se trouveroient prévenus de tels crimes, il supplioit le Roi d'y pourvoir en telle sorte que les droits de la Couronne, & les Libertés de l'Eglise Gallicane fussent conservés en leur entier.*

Le Roi Louis XIII ayant égard à une remontrance si juste, ordonna par un Arrêt du Conseil, qu'il seroit expédié des Lettres-patentes pour l'exécution du Bref, adressantes aux Commissaires nommés par le Pape, pour faire & parfaire le procès pour le délit commun, à la charge du cas privilégié pour raison duquel le procès seroit fait & parfait par ceux des Officiers de Sa Majesté qu'elle commettrait à cet effet, lorsqu'elle le jugeroit nécessaire pour le bien de son service.

Ainsi cet exemple, tout irrégulier qu'il est, par rapport à la forme des Jugemens canoniques des Evêques sur le délit commun, n'a servi qu'à confirmer la regle par rapport au Jugement du cas privilégié.

## I X.

Si le droit & la possession sont certainement du côté de nos Rois en cette matiere, on ne doit pas trouver étrange que la disposition du Concile de Trente, qui réserve au Pape seul le jugement des crimes graves commis par des Evêques, ait été mise au nombre des principales raisons qui devoient mettre un obstacle éternel à la réception de ce Concile dans le royaume.

Ce n'a pas été seulement M<sup>r</sup> Charles du Moulin qui a relevé cette raison dans son *Conseil sur le Concile de Trente*.

Deux grands Magistrats, c'est-à-dire, M. le Président le

N n ij

1700.

Maitre, & M. du Vair, observent comme du Moulin, dans l'avis qu'ils donnerent en 1593, sur la réception de ce Concile, que la disposition du *Chap. 8 de la Session 13, & du Chap. 5 de la Session 24*, qui réserve au Pape les procès criminels des Evêques, ne répugne pas seulement à l'autorité des Métropolitains & du Concile Provincial; mais que ces articles sont directement contraires au pouvoir du Roi & de ses Officiers, qui ont droit de connoître du cas privilégié à l'exclusion du Pape, & de tous autres Juges Ecclésiastiques, même contre des Evêques & des Archevêques.

Cet avis est d'autant plus remarquable, qu'il fut donné au milieu des fureurs de la Ligue, & pour l'assemblée à laquelle on donna le nom d'Etats de la Ligue, c'est-à-dire, dans un tems où l'autorité royale étoit comme anéantie, & où le Pape étoit presque Roi de France.

Mais sans prendre conseil de la conjecture des tems, ces grands Magistrats ne consulterent que la règle, & ne parlerent que suivant leur conscience.

Aussi la maxime qu'ils établissent par leur avis, étoit tellement gravée dans le cœur des Magistrats les plus éclairés de ce siècle, que M. de Thou parlant des efforts que le Pape Sixte V faisoit pour obliger le Roi Henri III à lui envoyer le Cardinal de Bourbon & l'Archevêque de Lyon, que ce Prince avoit fait arrêter, dit, que rien n'auroit été ni plus dangereux pour le Roi, ni plus honteux pour le royaume, dans lequel le Roi a le droit de connoître du crime *de lèze-Majesté contre toutes personnes de quelque dignité qu'elles soient, & nonobstant tous privilèges.*

On pourroit ajouter ici beaucoup d'autres autorités, & sur-tout celle de M. le Cardinal d'Osset, qui, dans le Mémoire qu'il fit pour montrer que Henri III n'étoit pas mort excommunié pour avoir fait tuer le Cardinal de Guise, Archevêque de Reims, atteste à la Cour de Rome, que les Rois de France, sont de tout tems en possession de juger en certains cas privilégiés les personnes Ecclésiastiques comme les autres, même en crime de lèze-Majesté. Mais il est inutile de grossir de pa-

reilles citations, un Mémoire qui n'est déjà que trop étendu.

## X.

1700.

On formera peut-être deux difficultés sur les exemples que l'on vient d'expliquer.

On dira d'abord, que puisque dans plusieurs occasions nos Rois ont eux-mêmes demandé au Pape des Brefs de délégation, adressés à des Evêques du royaume, pour juger leurs Collegues, ils ont reconnu par-là que les Evêques étoient entièrement affranchis de leur autorité, & uniquement soumis à celle du Pape.

On ajoutera, qu'entre plusieurs exemples de procès commencés par des Juges Séculars contre des Evêques, on en trouve très-peu où l'instruction ait été achevée & suivie d'un jugement définitif; d'où l'on voudra peut-être tirer cette conséquence, que ces commencemens de procédure ont été regardés comme des entreprises que l'on n'a pas osé soutenir, & qu'on a condamnées au moins tacitement en les laissant tomber dans l'oubli.

On a prévenu la première de ces difficultés, lorsqu'on a fait voir par l'explication même de ces exemples:

1°. Qu'il y a beaucoup plus de cas, où l'on ne s'étoit point adressé au Pape, qu'il n'y en a où le Roi y ait eu recours.

2°. Que cette difficulté peut bien être proposée sur la question des Jugemens Ecclésiastiques des Evêques, qui feroit le sujet d'une dissertation différente, mais qu'elle est étrangère par rapport à l'autorité des Juges Séculars, sur la personne des Evêques coupables, de laquelle seule il s'agit dans ce Mémoire; parce que quand les Rois, par des raisons d'Etat & de Politique, avoient demandé des Commissaires au Pape, ils ne l'avoient fait que par rapport au délit ecclésiastique, & non par rapport au crime public. C'est ce que l'on a pu remarquer dans les quatre exemples de Commissaires demandés aux Papes par nos Rois: Philippe-le-Bel, à l'égard de Bernard, Evêque de Pamiers; François premier dans le procès de François Poncher, Evêque de Paris, & de Bernard

1700.

de Lordat, Evêque de Pamiers; & enfin Louis XIII, dans l'affaire de M. de Leon, & des autres Evêques qui furent accusés de lèse - Majesté, sous le ministère du Cardinal de Richelieu, ont tous également déclaré, que les Commissaires du Pape se renfermeroient dans le délit commun, & que le cas privilégié seroit réservé tout entier à la Jurisdiction royale. Ainsi ces exemples qui souffrent d'ailleurs leur contredit, par rapport à la forme des Jugemens canoniques des Evêques, n'ont aucune application aux Jugemens publics qui s'exercent au nom du Roi.

La seconde difficulté reçoit plusieurs réponses également solides.

1<sup>o</sup>. S'il y a beaucoup de ces exemples dans lesquels on ne voit point que le procès ait été suivi d'un jugement définitif, il y en a d'autres au contraire, où les Evêques accusés ont été condamnés, & où par conséquent il n'a rien manqué à la plénitude de la Justice que les Tribunaux Séculiers ont exercée sur eux.

On peut mettre à la tête de ces exemples celui d'Arnoul, Archevêque de Reims, auquel le Roi Hugues Capet donna la vie à la prière des Evêques, puisqu'un procès - criminel fini par une grace, ne prouve pas moins l'autorité du Prince qui l'accorde, que si la fin en avoit été tragique par la mort du coupable.

2<sup>o</sup>. Si l'on parcourt les autres exemples que l'on a appliqués dans ce Mémoire, on trouvera que Manassés, Evêque d'Orléans, sous Philippe - Auguste, Martin Gougé, Evêque de Chartres, sous Charles VI, Louis de Rochechouart, Evêque de Saintes, sous Louis XI, furent condamnés à des amendes; que Genebrard, Archevêque d'Aix, fut condamné au bannissement sous Henri IV, & Guillaume Rose, Evêque de Senlis, à une espèce d'amende - honorable, qu'on appelle *seche*, c'est-à-dire, qui se fait les portes fermées, sans cet appareil lugubre qui accompagne les amendes - honorables; & qu'enfin sous Louis XI, l'Archevêque de Besançon obtint de ce Prince des Lettres d'abolition.

Outre ces sept exemples de procès - criminels d'Evêques , suivis de jugemens définitifs ; il faut retrancher des autres celui de François Poncher , Evêque de Paris , qui mourut à Vincennes , avant que les difficultés que son procès avoit fait naître entre le Pape & le Roi fussent réglées ; & celui d'Antoine Coupy , Evêque de Sisteron , qui se démit de son Evêché , & qui par-là fit apparemment cesser les poursuites que l'on faisoit contre lui.

1700.

Après ce retranchement , il restera d'un côté sept procès-criminels , qui ont été suivis de condamnation ou d'abolition ; & de l'autre , dix ou onze , dont on ne voit point quelle a été la fin.

Il ne faudroit presque que cette comparaison , pour faire cesser l'induction que l'on tire de ce que l'on n'a pas achevé d'instruire plusieurs procès qui avoient été commencés contre des Evêques :

Mais si l'on veut aller plus loin , & chercher des raisons qui ont souvent fait suspendre ou abandonner de semblables poursuites , on en trouvera plusieurs également vraisemblables , & dont aucune n'est fondée sur un défaut de pouvoir dans la personne du Roi ou dans celle de ses Officiers.

Une grande partie de ces procès avoit tant de liaison avec les affaires publiques , qu'on ne doit pas être surpris s'il est arrivé souvent qu'on les ait commencés , suspendus , abandonnés , suivant les divers changemens qui survenoient dans la face des affaires ou dans le gouvernement.

Des raisons d'Etat les avoient fait entreprendre : des raisons d'Etat les faisoient , ou remettre à un autre tems , ou négliger entièrement.

C'a été même presque toujours dans des tems de trouble & de division domestique , que ces sortes d'affaires ont pris naissance. Dans ces temps malheureux pour l'Etat , où chacun prend parti , & où les différens partis dominant souvent tour à tour , rien n'est plus ordinaire que de voir ces révolutions imprévues , qui arrachent un coupable des mains de la Justice , ou qui sauvent un innocent de la fureur de ses ennemis ;



1700.

c'est principalement à l'égard des crimes de lèse - Majesté , que ces révolutions ont été fréquentes ; & l'on a vu dans les exemples qui ont été rapportés , que ce genre de crime a été presque toujours celui qui a servi de matiere aux accusations des Evêques.

D'ailleurs , quoique les droits de la Puissance Temporelle ; sur la personne des Evêques coupables de crimes publics soient incontestables , lorsqu'on les examine dans la spéculation , il faut avouer néanmoins que dans la pratique , on sent toujours une répugnance intérieure à porter ces sortes d'affaires jusqu'aux dernieres extrémités : on a une horreur secrète de voir répandre le sang d'un Evêque , quoiqu'il ait mérité de le verser ; & ceux mêmes qui ne sont pas susceptibles de cette impression , craignent celle qui se fait sur l'esprit du peuple , par la condamnation d'un Evêque. On appréhende qu'une condamnation de cette nature ne fasse plus de scandale que d'exemple : on se persuade qu'il y a des crimes & des criminels qu'il vaut mieux cacher que punir ; & ainsi on cherche naturellement , dans ces sortes d'occasions , à trouver des prétextes pour différer la dernière décision , & pour éviter le moment critique où il faut prendre une résolution extrême sur une matiere si délicate.

A toutes ces difficultés qui ont souvent retardé , & par-là anéanti la punition des crimes commis par des Evêques , il faut encore joindre celle que la Cour de Rome a fait naître , depuis qu'elle a prétendu se réserver le jugement de tous les Ministres du premier ordre. La regle qui s'est presque toujours observée en France , depuis qu'on y suit la distinction du délit commun & du cas privilégié , est , comme on l'a déjà remarqué ailleurs , que le jugement de l'Eglise précède celui du Juge séculier. Ainsi les difficultés qui arrêtoient le Jugement canonique des Evêques , retardoient aussi le Jugement séculier. On auroit pu , à la vérité , soutenir avec raison , que tout privilege cessant de plein droit dans le crime de lèse-Majesté , le Juge Royal pouvoit agir sans attendre la Sentence du Juge d'Eglise ; & c'est en effet ce que Philippe-le-

Bel

Bel fit déclarer à Boniface VIII, dans l'affaire de Bernard, Evê-  
de Pamiers.

---

---

1700.

Mais dans des siècles où les idées n'étoient pas encore aussi claires & aussi distinctes qu'elles le sont à présent, dans un tems où l'on commençoit à peine à ouvrir les yeux sur les entreprises des Ecclésiastiques, & où c'étoit beaucoup faire de réserver aux Princes le droit de juger un Evêque coupable, après que la Jurisdiction ecclésiastique avoit épuisé son pouvoir sur lui, on avoit la déférence pour l'Eglise, de ne la pas prévenir par un Jugement qui auroit pu la mettre hors d'état de rendre le sien. Mais l'Eglise n'étoit pas d'accord avec elle-même sur ce point : les Evêques soutenoient que c'étoit à eux de connoître en première instance des fautes de leurs confreres, pendant que le Pape prétendoit au contraire que ce droit lui appartenoit privativement à tous autres Juges. Dans les tems mêmes où les Evêques souffroient plus patiemment le joug que le Pape leur avoit imposé, il restoit toujours de grandes difficultés en cette matière, pour savoir comment le Pape exerceroit son pouvoir ; si ce seroit dans le Royaume, ou hors du Royaume ; s'il ne délégueroit à ses Commissaires que la seule instruction, ou s'il leur accorderoit même la faculté de rendre un Jugement définitif. Ainsi, il étoit presque impossible que le Jugement du Magistrat ne demeurât souvent suspendu, jusqu'à ce que l'on eût trouvé les tempéramens convenables entre les maximes de la Cour de Rome & les libertés de l'Eglise Gallicane ; ce qui étoit très-difficile, pour ne pas dire impossible.

Voilà une partie des raisons qui ont empêché souvent que les procès criminels des Evêques n'aient été poursuivis jusqu'au Jugement définitif, sans que l'on puisse tirer de ce fait aucune conséquence contre l'autorité légitime des Princes. Il seroit au contraire beaucoup plus juste & plus naturel d'en conclure que, puisque la plus grande partie de ces raisons ont cessé depuis que la confusion introduite par les fausses Décrétales a été dissipée, & que l'on a commencé à rétablir les anciennes bornes du pouvoir des Evêques & de celui du Pape ;

*Tome V.*

Oo

il seroit à présent beaucoup plus facile au Roi d'exercer la puissance légitime qui lui appartient sur les Evêques , comme sur les autres ecclésiastiques.

Mais cette puissance si solidement établie sur la personne des Evêques , l'est-elle également sur la personne des Cardinaux ? C'est le troisième objet de ce Mémoire , qui demande moins de discussion que les deux premiers , quoiqu'il ait peut-être encore plus de délicatesse.

### T R O I S I E M E P A R T I E .

*Où l'on examine si les Cardinaux ont quelque privilege qui les distingue des Evêques , par rapport à l'exception de la puissance séculière.*

#### I.

**C**OMME le Pape réunit en sa personne la qualité de Prince Souverain à celle de Chef de l'Eglise , & que contre la doctrine & les sentimens des Anciens Papes , il est enfin devenu Roi & Pontife tout ensemble ; les Cardinaux , qui sont ses Ministres dans ces deux qualités , peuvent aussi être considérés sous deux faces différentes ; c'est-à-dire , ou dans leur état ecclésiastique , comme principaux Ministres de l'Eglise de Rome , & assesseurs du Pape dans les affaires ecclésiastiques , ou dans leur état politique , comme Conseil , & principaux Officiers d'un Prince étranger.

#### I I.

Si on les regarde d'abord comme Ecclésiastiques , il est vrai que le Pape les nomme ses enfans , lorsqu'ils ne sont pas Cardinaux-Evêques , & ses freres lorsqu'ils le sont : il les appelle ses collatéraux , il les regarde comme membres de son corps , comme une portion de lui-même , il leur a prodigué les titres les plus éminens , les ornemens les plus magnifiques ; mais ces titres & ces ornemens ne sont que des noms ou des mar-

ques extérieures : il faut venir à la substance de la chose même , & examiner ce que c'est qu'un Cardinal considéré comme personne ecclésiastique & dans l'ordre de la hiérarchie.

On en distingue de trois sortes ; les Diacres , les Prêtres , les Evêques , qui représentent les trois grands & anciens ordres sacrés de l'Eglise.

Qu'ont-ils de plus que les autres Ecclésiastiques qui sont revêtus des mêmes ordres ? Le caractère de tous les Diacres , de tous les Prêtres & de tous les Evêques est le même. Ainsi , du côté de l'Ordination , il n'y a entr'eux & les autres Ecclésiastiques du même Ordre , aucune ombre de différence : du côté de la Jurisdiction , on ne voit rien non plus qui les distingue. Un Cardinal , en tant que Diacre , n'a aucune Jurisdiction ; en tant que Prêtre , il ne peut avoir comme tout autre Prêtre , que celle que les Evêques ou le Pape lui délèguent ; en tant qu'Evêque , il n'a que le même pouvoir que les Loix del'Eglise universelle attribuent à tous les Evêques.

Qu'est-ce donc qui peut distinguer un Cardinal des autres Ecclésiastiques du même Ordre ? Ce n'est point certainement l'ordre de Dieu , puisque suivant les différens degrés de la hiérarchie , que les Apôtres ont établie par l'inspiration du Saint-Esprit , il n'y a point de différence entre les personnes ecclésiastiques qui se trouvent dans le même degré. Jesus-Christ , dit Saint-Paul , a établi des Apôtres , des Evêques , des Docteurs , mais on ne voit en aucun endroit qu'il ait établi des Cardinaux , c'est-à-dire des Ecclésiastiques élevés au-dessus des Ministres du même Ordre qu'eux , & , ce qui est encore plus extraordinaire , au-dessus des Ministres d'un Ordre supérieur , puisque le dernier des Cardinaux-Diacres , prétend être infiniment au-dessus des Evêques , des Archevêques & des Patriarches mêmes. Cependant , suivant la doctrine des Apôtres , il n'y a rien dans l'état ecclésiastique qui soit au-dessus des Evêques. Ce sont eux que le Saint-Esprit a établis pour gouverner l'Eglise de Dieu. Il peut y avoir différens degrés entr'eux , par rapport à l'exercice de la Jurisdiction : mais il est toujours certain que suivant l'ordre de la hiérarchie ,

Oo ij

tout Ecclésiastique qui n'est point Evêque, est au-dessous des Evêques.

## I I I.

Il est évident après cela, que les distinctions que les Cardinaux ont usurpées au-dessus des Evêques, ne peuvent être que l'ouvrage d'un droit positif & purement humain ; & par conséquent toutes les raisons tirées du droit naturel, du droit civil, & même du droit divin, tous les exemples, tous les faits que l'on a expliqués dans la première & dans la seconde partie de ce Mémoire, ne sont pas moins décisifs contre les Clercs de l'Eglise Romaine, que contre ceux de toutes les autres Eglises : car, par quelles preuves pourroient-ils faire voir qu'ils ont, indépendamment de la volonté des Princes, un privilège qui est refusé aux autres Ecclésiastiques ? Y a-t-il quelque révélation particulière pour l'Eglise de Rome, qui affranchisse les Ministres de cette Eglise, de l'autorité temporelle des Princes ? Un Cardinal n'est-il plus Citoyen, n'est-il plus homme, & étendra-t-on jusqu'aux Cardinaux ce que la flatterie insensée des Canonistes Ultramontains leur a fait dire du Pape, qu'il n'est ni Dieu ni homme, mais que sans être ni l'un ni l'autre, il tient le milieu entre les deux ? *Nec Deus, nec homo, sed neuter inter utrumque.*

## I V.

Dira-t-on en premier lieu, pour soutenir ce prétendu privilège, qu'ils ont l'honneur d'être consacrés au service de l'Eglise, mere & maîtresse de toutes les autres Eglises, suivant l'expression des Papes ? Car, qu'est-ce en effet qu'un Cardinal, sinon un Diacre, un Prêtre, un Evêque attaché par un titre durable & perpétuel à l'Eglise particulière de Rome, pour y exercer les fonctions de Diacre, de Prêtre, ou de Curé & d'Evêque dans de certaines cérémonies ? Comme ils devenoient par-là membres de cette Eglise, & qu'ils y étoient unis & incorporés, ce que signifie proprement le terme *Incardinati*, on les a appelés Cardinaux, ou, selon d'autres, on leur

a donné ce nom comme aux principaux Ministres de l'Eglise de Rome ; nom qui n'est nullement propre à cette Eglise , puisqu'il y a beaucoup d'autres Eglises où les Curés & autres Ecclésiastiques constitués en dignité , sont appelés Prêtres-Cardinaux.

1700.

Telle a été l'origine de la dignité de Cardinal ; en sorte qu'on pourroit dire de la pourpre Romaine , ce que Tite-live a dit autrefois de l'Empire Romain , qu'il est incroyable qu'avec de si foibles & si obscurs commencemens , elle soit parvenue à un si haut degré d'élévation ; qu'elle est comme embarrassée de sa propre grandeur , *ut jam magnitudine laboret sua*.

Mais cette grandeur , qui n'est fondée dans son origine , que sur l'honneur qu'ils ont d'être Ministres de la première Eglise , peut-elle leur attribuer un privilège dont les Evêques mêmes ne jouissent pas ? Qu'auroit-on dit autrefois , si les Clercs titulaires des Eglises patriarchales , & que diroit-on encore aujourd'hui , si ceux des Eglises métropolitaines prétendoient avoir plus de prérogatives que les Evêques , parce qu'ils sont membres d'une Eglise supérieure en dignité & en Jurisdiction à celle des Evêques ?

Que si les Cardinaux ajoutent qu'ils sont non-seulement les principaux Ministres de la première Eglise , mais qu'ils sont les Conseillers nés & les assesseurs du Pape dans les affaires de l'Eglise universelle , on leur répondra toujours , non-seulement que ce sont les Evêques plutôt que les Cardinaux , qui sont le Sénat de l'Eglise universelle , & que si la difficulté d'assembler ce Sénat , oblige le Pape à se réduire au Conseil des Cardinaux , ils ne doivent pas avoir plus de privilèges que les Evêques , qu'ils représentent à cet égard , mais encore , que si ce raisonnement pouvoit être écouté , il faudroit donc en conclure aussi , que les Chanoines d'une Eglise métropolitaine , sont au-dessus des Evêques suffragans de cette Eglise , parce que de droit , & suivant l'usage présent de l'Eglise , ils sont le Conseil naturel du Métropolitain.

Mais s'il n'y a rien de plus mal fondé que la distinction que

1700.

les Cardinaux s'attribuent au-dessus des Evêques en tant que personnes ecclésiastiques ; de quel poids peut-elle être contre l'autorité des Princes souverains ? Est-il nécessaire de rappeler encore ici ce grand principe , que toutes les prérogatives qu'une des deux Puissances peut accorder à un de ses sujets , ne sauroient l'exempter de la soumission qu'il doit à l'autre puissance ? Les personnes les plus élevées dans l'ordre des dignités temporelles , les Officiers de la Couronne , pourroient-ils prétendre par cette raison , qu'ils sont exempts de la Puissance spirituelle ? Et n'est-il pas évident qu'on ne conclut pas ainsi d'un genre de puissance à l'autre ? Autrement , les deux Puissances ne seroient pas indépendantes l'une de l'autre ; & il suffiroit que l'une des deux élevât un de ses sujets à un certain degré d'honneur & de distinction , pour le soustraire entierement à l'autorité de l'autre.

## V.

Dira-t-on en second lieu , que comme Electeurs du Pape ; ils doivent jouir d'une exemption incommunicable aux autres Ecclésiastiques ?

Il est vrai que depuis que les Empereurs , le Peuple & le Clergé Romain ont cessé de prendre part aux élections des Papes , le droit de les élire a été renfermé dans le College des Cardinaux ; & c'est par-là , sans doute , qu'ils ont commencé à concevoir toutes les idées ambitieuses qui leur ont fait oublier la modestie & l'humilité de leur première origine.

Mais , sans observer ici que si ce raisonnement pouvoit être écouté , il faudroit en tirer cette étrange conséquence , qu'autrefois tout le Clergé , & même le peuple Romain , étoient exempts de la puissance des Empereurs , parce qu'ils concouroient à l'élection du Souverain Pontife , sans y ajouter que c'est en quelque maniere au nom de leur nation que les Cardinaux choisis dans tous les Royaumes chrétiens , font l'élection du Pape , & que par cette raison même , ils doivent toujours demeurer dans la dépendance du Roi dont ils sont nés

sujets , pour ne rien faire dans ce choix qui soit contraire aux intérêts de leur patrie. Ne suffit-il pas , pour trancher en un mot toutes ces difficultés , de dire qu'il est inutile de relever en faveur des Cardinaux , & leur qualité de Ministres de l'Eglise de Rome , & le droit qu'ils ont seuls à présent d'élire les Papes , puisque les Papes mêmes , qui certainement doivent avoir plus de privilèges & de prérogatives que ceux qui en sont les Ministres ou les Electeurs , n'étoient pas affranchis de l'autorité des souverains , avant qu'ils eussent réuni en leur personne la souveraineté temporelle à la suprême puissance spirituelle ?

On a vu comment les anciens Papes ont parlé : on a vu comment ils ont agi sur ce sujet. Ils n'ont fait aucune difficulté de comparoître devant le Tribunal des Empereurs , lorsqu'ils y ont été accusés ; & la seule grace qu'ils ont demandée à la religion & à la piété de ces Princes , a été d'être toujours jugés par l'Empereur même.

Seroit-il donc nécessaire , après un exemple si décisif , de s'arrêter à répondre aux vains prétextes dont les Cardinaux se servent pour colorer leur exemption prétendue ? Mais l'éclat de la pourpre Romaine a tellement ébloui les yeux des séculiers mêmes dans ces derniers siècles , que si cette grandeur , plus brillante que solide , par laquelle ils prétendent avoir secoué le joug de la puissance temporelle , n'est qu'un fantôme , comme on en est persuadé , c'est un fantôme spécieux , & pour ainsi dire respectable , qui mérite au moins qu'on lui fasse l'honneur de le combattre sérieusement.

## V I.

Si l'on considère les Cardinaux dans leur état politique ; comme Conseillers-nés d'un Prince étranger , peut-on prétendre que la fidélité qu'ils doivent au Pape , les dégage de celle qu'ils doivent au Roi , & qu'ils cessent d'être les sujets de leur Prince naturel , en devenant les Ministres d'un Prince étranger ?

Cette question est encore plus étendue que celles que l'on



1700.

a traitées jusqu'à présent dans ce Mémoire, puisque les principes des Ultramontains sur ce point, vont jusqu'à prétendre que les Cardinaux n'ayant plus d'autre souverain que le Pape pour le temporel comme pour le spirituel, ne peuvent pas même commettre le crime de lèze-Majesté, contre tout autre Prince que contre le Pape; parce qu'il faut être sujet & citoyen pour pouvoir commettre ce crime, dont l'essence consiste dans le violement de la fidélité que tout sujet & tout citoyen doit à son Roi & à sa patrie.

Ainsi, quoique quelques Canonistes outrés aient osé avancer que les Evêques & tous les Clercs en général, ne pouvoient point commettre de crime de lèze-Majesté contre la Puissance temporelle dans les Etats de laquelle ils vivent, parce qu'ils n'étoient point ses sujets: cependant on a vu dans tous les exemples qui ont été rapportés dans la première & dans la seconde partie de ce Mémoire, qu'on n'a jamais douté dans la pratique, qu'un Evêque ou un autre Ecclésiastique ne pût être coupable du crime de lèze-Majesté à l'égard de son Prince naturel ou de sa patrie, & qu'en supposant que l'accusation de ce crime pouvoit tomber sur un Ecclésiastique comme sur un Laïc, toute la difficulté s'est réduite à savoir qui devoit en être le Juge.

Mais ce qui n'est à l'égard des autres Ministres des Autels, qu'une opinion nouvelle & rejetée dans la pratique, est la doctrine commune de tous les Canonistes Ultramontains à l'égard des Cardinaux, parce que trouvant dans le Pape, & leur supérieur Spirituel, & leur Prince temporel, les Cardinaux, selon ces Docteurs, sont également affranchis de toute autre Puissance, & par rapport au spirituel, & par rapport au temporel,

## V I L

Pour résoudre cette difficulté, la plus spécieuse de toutes celles que l'on peut faire naître pour soutenir l'exemption des Cardinaux, il faut supposer ici deux principes Généraux qui ne peuvent jamais être révoqués en doute.

Le

Le premier, est que les engagements que les Cardinaux contractent avec le Pape, lorsqu'ils sont élevés à cette dignité, sont des engagements purement volontaires, & d'un droit non-seulement humain, mais entièrement positif; en un mot, du nombre de ceux que les Jurisconsultes Romains appellent des productions du Droit Civil, c'est-à-dire, des obligations dont la nature n'a point formé les nœuds, & qui sont l'effet de la volonté libre & arbitraire du Législateur.

Il n'en est pas de même des engagements que les hommes contractent en naissant, avec leur Prince & avec leur Patrie. La nature grave ces engagements dans le cœur de tous les hommes: Dieu même les autorise, & les rend nécessaires; c'est ce que les Jurisconsultes appellent un droit Naturel, ou du moins un droit des Gens, droit toujours supérieur au droit Civil autant que la nature est au-dessus de la Loi, autant que Dieu est au-dessus de l'homme. De là viennent ces maximes des Jurisconsultes que la Loi imite la nature, mais qu'elle ne sauroit la vaincre, & que le droit Civil ne peut jamais effacer les principes du droit Naturel.

Le second, qu'il est permis à tout homme, avec le consentement de son Prince, de servir un autre Maître, & de prendre des engagements avec un autre Souverain étranger; mais que ces nouveaux engagements ne donnent aucune atteinte aux liens naturels qui attachent par une chaîne indissoluble, tout sujet à son Prince.

C'est ainsi que nos Rois ont souvent permis à leurs sujets d'aller servir dans des Troupes étrangères, ou même de les commander.

C'est ainsi que dans ces derniers tems, le Roi a trouvé bon que plusieurs Seigneurs de son Royaume acceptassent l'honneur que Sa Majesté Catholique leur a fait, de leur faire part de la Grandesse d'Espagne.

C'est ainsi qu'en général plusieurs Négocians vont s'établir, à l'occasion du commerce, dans des Villes étrangères, & que par-là ils deviennent sujets, par leur domicile, de la Puissance qui y exerce l'autorité souveraine.

*Tome V.*

Pp.

1700.

Mais dans tous ces cas, on n'a jamais prétendu que le service qu'un François rend à un Prince étranger, avec l'agrément du Roi, le dispensât de celui qu'il doit à Sa Majesté; qu'une dignité reçue d'un autre Souverain fût un titre odieux, en vertu duquel celui qui en est revêtu pût violer impunément la fidélité qu'il doit à son Souverain naturel, ni enfin que la résidence d'un François dans une terre éloignée de sa Patrie, le pût jamais autoriser à en devenir l'ennemi.

## V I I I.

Quelle est donc, suivant ces principes, la véritable situation d'un François qui est honoré de la dignité de Cardinal ?

Il devient, à la vérité, le Conseil, le Ministre du Pape avec l'agrément, & presque toujours par la protection du Roi : il entre par-là au service du Pape, il contracte de nouveaux engagements; mais il ne détruit pas les anciens qui le lient à sa Patrie. Le lien qui l'attache à son premier Maître, est d'un ordre supérieur à celui qui l'unit au second; l'un est naturel, l'autre est purement civil : l'obligation civile ne détruit pas l'obligation naturelle, & un Cardinal n'en est pas plus dispensé qu'un Général François qui commande les Troupes du Roi Catholique, ou qu'un Duc & Pair qui a joint à ce titre celui de Grand d'Espagne, ou qu'un Négociant qui va s'établir à Amsterdam ou à Cadix, par rapport à son Commerce.

## I X.

Mais, dira-t-on, ce Cardinal peut-il servir deux Maîtres, être Citoyen de deux Etats, & sujet de deux Empires ? Quel parti faudra-t-il qu'il prenne, lorsque les intérêts de ses deux Maîtres seront contraires ? Ne pouvant en même tems obéir à tous les deux, auquel donnera-t-il la préférence ? Et faudra-t-il qu'il ne puisse être fidèle à l'égard de l'un, sans être traité par l'autre comme rébelle ?

Il est aisé de résoudre cette difficulté; mais avant que de

le faire, il est bon de remarquer que ce cas est assez rare, & qu'il y a une infinité d'occasions où un Cardinal peut concilier tous ses devoirs, & rendre à son Roi l'obéissance qu'il lui doit de droit naturel, sans manquer à celle qu'il doit au Pape, de droit positif. Ces conjonctures fatales, où l'on a vu des Papes inviter des Cardinaux à trahir la Majesté Royale de leur premier Souverain, sont trop peu fréquentes, pour établir une règle générale sur un événement aussi singulier qu'odieux : & en effet, dans la plupart des occasions où l'on a accusé des Cardinaux de crimes de Lèse-Majesté, il est évident qu'ils ne pouvoient trouver aucune excuse dans la contrariété des volontés du Pape, & de celles du Roi.

Etoit ce pour obéir au Pape, que le Cardinal Ballue, que le Cardinal de Chatillon, que le Cardinal de Guise, que le Cardinal de Retz vouloient exciter des guerres civiles, ou des divisions intestines dans le Royaume ? Et étoit-ce pour se conformer aux volontés du Pape, qu'un Cardinal se livreroit aux ennemis de l'Etat, & qu'il défavoueroit hautement la qualité de Sujet du Roi qu'il a reçue en naissant, & qui a imprimé sur lui un caractère ineffaçable ?

Ce combat prétendu de deux devoirs différens, n'est donc pour l'ordinaire qu'un prétexte d'infidélité.

Mais quand même il deviendrait réel & effectif, ce qui n'est pas absolument impossible ; seroit-il bien difficile de décider de la préférence entre deux engagemens, dont l'un est naturel, & l'autre purement civil, dont l'un a Dieu même pour auteur, & dont l'autre est l'ouvrage du Pape, dont l'un est pur & simple, & l'autre conditionnel ? Car on ne peut pas douter que quand le Roi consent qu'un de ses Sujets contracte de nouveaux engagemens avec le Pape, en recevant la pourpre Romaine, ce ne soit toujours sous cette condition inviolable, que celui qui reçoit cet honneur avec la permission, & souvent par la seule faveur de son Roi, ne lui sera pas moins fidèle qu'il l'étoit auparavant.

Qu'on ne dise donc point que le Roi, en consentant à la

Pp ij

promotion d'un de ses Sujets à la dignité de Cardinal , est censé avoir consenti par-là à toutes les suites de cette dignité, dont le principal effet est de rendre Sujet du Pape celui qui en est revêtu. Les devoirs du Cardinal soumis au Pape, & du François sujet du Roi, n'ont souvent rien d'incompatible ; & dans les cas où l'on ne peut les concilier, le Roi n'est jamais censé avoir renoncé à sa Souveraineté, ni avoir aliéné un de ses Sujets en le faisant Cardinal. La réserve de la fidélité qui lui est due est une condition de droit. On l'exprimoit autrefois, & l'on en trouve un exemple célèbre dans la personne de Jean de Rochetaille, Archevêque de Rouen, qui a donné à la France un des premiers exemples d'un Cardinal qui ait conservé son Archevêché avec le Cardinalat.

Il obtint pour cela des Bulles de dispense du Pape, qui ont servi de modèle à toutes celles qu'on a expédiées, dans la suite, en pareil cas. Le Pape lui permettoit par ces Bulles de posséder son Archevêché en Commande, & à titre d'Administrateur perpétuel. Le Royaume étoit alors en proie aux Anglois, & le Duc de Berfort qui en gouvernoit la plus grande partie, comme Régent, au nom du Roi d'Angleterre, autorisa ces bulles par des Lettres-Patentes qui furent présentées à la Chambre des Comptes, par Jean de Rochetaille.

La Chambre des Comptes, assistée de la présence & des conseils de Jean de Luxembourg, Evêque de Terouanne, & Chancelier, & du premier Président du Parlement, approuva la chose, après avoir vu l'exemple du Dauphin Humbert, qui avoit conservé l'Archevêché de Reims, quoique devenu Patriarche Titulaire d'Alexandrie.

Mais entre les différentes modifications que cette Chambre apporta à l'enregistrement des Bulles, & des Lettres-Patentes obtenues par l'Archevêque de Rouen, on y en trouve une plus importante que toutes les autres, qui porte expressément : *Que si le Roi, pour aucunes causes touchant ses Royaumes, ou l'un d'eux, ou pour autre juste cause, le mande à venir de Cour de Rome ou d'ailleurs pardevers lui, il y viendra en*

*personne dedans un an, à compter du jour qu'on lui aura ce notifié de par le Roi.*

1700.

Ainsi les obligations d'un Cardinal François, à l'égard de son Roi, ne se bornent pas à ne rien faire contre son service; elles consistent dans une soumission & dans une obéissance positives, qui le mettent précisément dans le même état où il étoit, par rapport au Roi, avant sa nouvelle dignité; en sorte qu'il est obligé, quand il plaît à Sa Majesté, d'abandonner le service du Pape, pour venir recevoir les ordres de son Seigneur naturel, & de son premier Souverain.

Si l'on ne prend plus une semblable précaution à l'égard des François qui parviennent au Cardinalat, ce n'est pas que leurs devoirs aient reçu quelque changement, c'est au contraire; parce qu'ils sont encore plus connus, & qu'on regarderoit cette promesse qui est de droit, & qui par conséquent se supplée toujours, comme une espèce d'injure, qui supposeroit qu'un Cardinal qui tient pour l'ordinaire sa dignité de la protection du Roi, peut se faire de cette dignité même une ture d'infidélité.

## X.

Il seroit inutile après cela, de vouloir opposer à la France ses propres maximes, & se prévaloir contre elle de ces regles établies depuis long-tems dans le Royaume, que la promotion au Cardinalat fait vacquer de plein droit l'Evêché dont étoit pourvu celui que le Pape élève à cette dignité, que la Régale est ouverte du jour qu'il a accepté le chapeau de Cardinal, & qu'il faut pour conserver son Evêché, qu'il obtienne des Bulles de Dispense, & qu'il prête au Roi un nouveau serment de fidélité.

Il n'est point nécessaire, pour établir la justice de ses maximes, & des formalités qui en sont une suite, de supposer qu'un François qui est élevé au rang de Cardinal, cesse d'être Sujet du Roi, & devient étranger; il suffit de considérer que la dignité de Cardinal oblige de droit à la résidence, que par conséquent elle est incompatible avec la possession

1700.

d'un Evêché dans ce Royaume, qu'ainsi suivant les regles du Droit Canonique, l'acceptation du Cardinalat fait vacquer de plein droit l'Evêché, & les autres Bénéfices sujets à résidence, dont celui qui est fait Cardinal étoit pourvu.

De ce principe simple & naturel, on a tiré cette conséquence que son premier titre, par rapport à l'Evêché & aux autres Bénéfices incompatibles, étoit éteint; que la Régale étoit ouverte dans son Diocèse; qu'il avoit besoin d'un nouveau titre, ou plutôt d'une dispense pour jouir de son Evêché, nonobstant l'extinction du premier titre; qu'il falloit que cette dispense fût connue du Roi, & qu'étant regardée comme un nouveau titre, & comme le fondement d'une nouvelle possession, il falloit aussi qu'elle fût suivie d'un nouveau serment de fidélité.

Il n'y a rien en tout cela qu'il ne fallût pratiquer dans le cas de l'obtention de tout autre Bénéfice incompatible, comme par exemple, d'un nouvel Evêché quoique situé dans le Royaume, si l'Evêque qui en seroit pourvu, obtenoit, suivant un abus autrefois fort commun en France, la permission de posséder le premier en commande, & le second en titre; & par conséquent on ne peut tirer aucun argument de ce qui se passe, par rapport à l'Evêché dont un François est pourvu, lorsqu'il est nommé Cardinal, pour prouver que les liens qui l'attachoient à son Roi, sont rompus, & qu'il n'est plus que le Sujet du Pape.

## · X I .

En effet, lorsque le Pape Innocent X, excité par les ennemis des Cardinaux Barberin qui avoient cherché un asyle dans ce Royaume, contre la tempête qui les menaçoit à Rome, eut fait publier en 1646, une Bulle, par laquelle il défendoit à tous les Cardinaux de sortir de l'Erat Ecclésiastique sans sa permission, sous peine de saisie & de confiscation de leurs revenus, d'interdiction de l'entrée des Eglises, & enfin de la privation du Chapeau, s'ils ne revenoient à Rome dans les tems prescrits par cette Bulle, qui portoit

qu'elle seroit exécutée *nonobstant toute sorte d'emploi & de commission que les Cardinaux pourroient avoir des Princes temporels* : les Gens du Roi s'éleverent hautement contre cette Constitution, comme contraire à la Souveraineté du Roi. M. Omer Talon, qui remplissoit alors avec une grande dignité, la charge d'Avocat Général, dit, dans la solide & judicieuse remontrance qu'il fit sur ce sujet : *Que les Gens du Roi n'ignoroient pas que la dignité de Cardinal est grande, éminente & super-illustre dans l'Eglise & dans l'Etat, & que ceux qui la possèdent, sont une portion du Souverain Pontife, auquel ils doivent respect & fidélité particulière; mais que cette obligation qui est de droit positif & humain, ne peut venir en compétence avec les droits de la naissance & de la nature, qui nous attachent de droit divin à nos Souverains. Qu'ainsi cette Bulle faisant combattre les deux Puissances, & préférant à l'autorité naturelle & légitime du Souverain, celle du Pape laquelle en ce regard n'est que de droit civil & politique, la diminution de l'autorité Royale blessée par cette piece, produisoit un abus nécessaire; les Sujets ne pouvant être délivrés de la puissance de leur Roi par qui que ce soit sur la terre, ni quelque dignité Ecclésiastique qu'ils possèdent, non pas même par celle de Cardinal, laquelle ne leur est donnée qu'à la nomination du Roi; que pour cela ils sont appelés dans la Cour de Rome Cardinaux Nationaux attachés aux intérêts de leurs Princes, obligés de les défendre & de prendre leur parti en toutes sortes de rencontres. Qu'en effet, lorsque Léon X, pour prévenir un Schisme, & pour réunir tous les Cardinaux auprès de lui, fit une Bulle sur le même sujet, il apporta des modifications à son décret, & permit aux Cardinaux absens de proposer leurs excuses légitimes, par le moyen desquelles clauses il conserva l'autorité du Souverain Pontife, & n'offensa pas la Puissance des Princes temporels, lesquels ayant ce pouvoir d'empêcher que les Evêques leurs Sujets sortent de leurs Etats sans leur congé, non pas même pour assister aux Conciles Généraux, & lorsqu'ils y sont appelés, les peuvent rappeler quand bon leur semble, ils doivent conserver le même droit à l'égard des Cardinaux qui sont leurs Sujets.*



Telles sont les maximes de la France expliquées par la bouche de ce grand Magistrat.

Le Parlement les confirma , soit en recevant l'appel comme d'abus , que le Procureur Général interjeta de cette Bulle , soit en faisant des défenses très-expresses à tous Sujets du Roi , de quelque état & conditions qu'ils fussent , de la retenir , lire , publier & débiter ; & l'Arrêt que cette Compagnie rendit sur ce sujet le 21 Avril 1646 , sera un monument toujours durable de l'autorité légitime du Roi sur les Cardinaux François , en quelque lieu qu'ils fassent leur résidence.

## X I L

Enfin , pour porter cette maxime jusqu'au dernier degré d'évidence & de certitude , il ne reste plus que d'y joindre les suffrages des Papes mêmes. Ils en ont reconnu la vérité lorsqu'ils ont jugé qu'un Cardinal François pouvoit être coupable d'un crime de Lèse-Majesté , qui certainement ne peut convenir qu'à un Sujet , puisque l'offense d'un Etranger qui demeure hors du Royaume , quelque injurieuse qu'elle puisse être à la Majesté Royale , ne peut jamais porter le nom de crime de Lèze-Majesté.

Or , c'est ce que les Papes ont déclaré presque toutes les fois qu'ils se sont plaints des procédures criminelles faites contre un Cardinal François. On verra dans la suite de ce Mémoire , que si le Pape Paul II a réclamé le Cardinal Ballue ; si Sixte V s'est plaint de la mort violente du Cardinal de Guise , si le même Pape a demandé que le Cardinal de Bourbon fût remis entre les mains de sa Sainteté ; si le Nonce du Pape Innocent X , a fait la même demande au nom de ce Pape , par rapport au Cardinal de Retz , ils n'ont jamais prétendu que ces Cardinaux dussent être regardés comme des Etrangers incapables du crime de Lèze-Majesté à l'égard du Roi ; ils ont toujours déclaré , au contraire , qu'ils en feroient une justice exemplaire , si on pouvoit convaincre ces Cardinaux des faits dont on les avoit accusés ; ainsi  
la

la difficulté n'a jamais été de savoir si des Cardinaux François étoient susceptibles de l'accusation de Lèze-Majesté à l'égard du Roi ; mais en supposant qu'ils l'étoient en effet , on a seulement examiné devant quels Juges cette accusation devoit être poursuivie. Le Pape a prétendu qu'il en étoit le seul Juge ; mais en le revendiquant comme les Justiciables , il a toujours reconnu par cela même , qu'il en falloit faire justice , & par conséquent qu'ils demeuroient toujours Sujets du Roi , quoique , par un privilège particulier , ils prétendissent être soumis à la Jurisdiction du Pape.

1700.

## X I I L

Après avoir développé les principes généraux de cette matiere , par rapport à la question de droit , il faut passer maintenant à la question de fait , & examiner si nos Rois joignent la faveur de la possession à la justice de leur titre , ou si au contraire ils ont laissé acquérir au Pape une espece de prescription contre leur autorité.

Comme il n'y a ordinairement qu'un petit nombre de Cardinaux François , & qu'il est assez rare que des personnes , que leur mérite & la faveur du Roi élève à un si haut rang de dignité , s'oublent jusqu'au point de commettre des crimes dignes d'être vengés par le glaive de la Puissance temporelle , il ne faut pas s'étonner si l'on ne trouve que peu d'exemples d'accusations intentées contre des Cardinaux.

Les Rois n'ont ni pu , ni dû multiplier ces exemples , & ils auroient souhaité , au contraire , d'en pouvoir diminuer encore le nombre ; mais ce qui est très-important , c'est que l'on n'en trouvera pas un seul où ils n'aient conservé toute la puissance qu'ils ont reçue de Dieu sur les Cardinaux comme sur le reste de leurs Sujets.

Le plus ancien exemple que l'on trouve sur cette matiere , est celui du Cardinal de Constance , que l'on croit avoir été de la Maison de Longueil.

On ne fait point précisément le détail des faits dont il

*Tome V.*

Q q

1700.

étoit accusé ; il paroît seulement que les mouvemens que la Cour de Rome faisoit du temps de Louis XI, pour parvenir à l'abolition de la Pragmatique, ayant fait agiter plusieurs questions touchant les droits & les privilèges de la Couronne, la connoissance des matières Ecclésiastiques, & le pouvoir du Roi sur les Ministres de l'Eglise, ce Cardinal fut accusé d'avoir fait des entreprises sur l'Autorité Royale, & que le Parlement commença à lui faire son procès, à la requête du Procureur Général. Le Roi approuva la conduite du Parlement ; & après avoir vu les Lettres que cette Compagnie lui écrivit par *Jean Boulenger, Président ; Jean Henry, Conseiller au Parlement ; Guillaume de Cannay, Avocat du Roi, & Jean de Saint-Romain, Procureur Général*, & avoir entendu ces Députés sur les instructions que le Parlement leur avoit données, il fit expédier des Lettres Patentes vers l'an 1462, par lesquelles il s'explique en ces termes :

*Notre plaisir & volonté est, que nos droits, tant de Régale ; de la connoissance des causes Beneficiales & Ecclésiastiques en matière de nouvelleté, que autres, dont Nous & nos Prédécesseurs de tout temps & ancienneté avons joui & usé, aussi l'autorité & souveraineté de Nous, & de nostredite Cour de Parlement, soient par vous entierement observés & gardés, & que les infracteurs, & ceux qui ont fait ou feroient dorenavant au contraire, sous ombre ou couleur de Bulles Apostoliques ou autrement.... soient punis selon l'exigence des cas, indifféremment & sans aucun épargner, & que le procès commencé en nostredite Cour, à la requête de nostre Procureur Général, à l'eneontre du Cardinal de Constance, pour raison des choses dessus dites, soit par vous jugé & déterminé à telle fin que vous verrez estre à faire par raison.*

On ne voit point par les Registres du Parlement quelles furent les suites de cette affaire, qui y manque, comme beaucoup d'autres choses que l'on devroit y trouver.

On apprend par Messieurs de Sainte-Marthe, dans le *Gallia Christiana*, que ce Cardinal fut condamné, par le Parlement, à une grosse amende ; mais on ne fait si ce fut à l'occasion du

procès dont les Lettres-Patentes de Louis XI font mention ; & si cela étoit , il y auroit quelque difficulté à concilier dans les dates.

---

1700.

Mais quoi qu'il en soit , il paroît toujours certain par cet exemple , que du temps de Louis XI , ni le Roi , ni le Parlement , ne doutoient pas que le Souverain ne fût en droit de faire faire le procès à un Cardinal , comme à tout autre François.

Le Cardinal Ballue fournit un second exemple sous le Règne du même Roi : exemple célèbre , où la Puissance Royale n'a rien perdu , & où l'autorité du Pape n'a rien acquis , comme on le verra par la discussion exacte que l'on a cru devoir faire de cet exemple.

Ce Cardinal étoit du nombre de ceux que les jeux de la fortune élevent quelquefois de la poussière jusqu'auprès du Trône des Rois. Point de naissance , beaucoup d'esprit , encore plus de manège , nulle vertu , furent les principaux traits de son caractère. Domestique ingrat & infidèle : il commença le plan de sa fortune par trahir Jean de Beauveau , Evêque d'Angers , son premier Maître & son Bienfaiteur , dont il usurpa le Siege , & après avoir été comblé des grâces du Roi , & avoir acheté le Chapeau de Cardinal par l'abrogation de la Pragmatique , qui fut l'effet de son industrie , il ne fut pas meilleur serviteur du Roi , qu'il l'avoit été de l'Evêque d'Angers : on surprit par hasard un Domestique de Guillaume de Harancourt , Evêque de Verdun , que le Cardinal Ballue envoyoit au Duc de Bourgogne. On trouva une Lettre cousue dans son pourpoint , & une espece de chiffre cousu dans son collier , qui expliquoit quelques termes obscurs & mystérieux de la Lettre. Ce fut ainsi que la bonne fortune de Louis XI lui fit découvrir le mystère profond d'une négociation criminelle , par laquelle le Cardinal Ballue , peu content d'avoir engagé ce Roi à signer le honteux Traité de Péronne , vouloit renouveler la division qui avoit duré long-temps entre Louis XI & le Duc de Guyenne , son frere , & armer le Duc de Bourgogne contre le Roi.

Qq ij

1700.

Le Courier arrêté avoua tout , & les papiers qu'on avoit trouvés sur lui en disoient encore plus qu'il ne pouvoit faire. Louis XI envoya chercher aussi-tôt le Cardinal Ballue & l'Evêque de Verdun ; ils vinrent sans se défier de rien , ne pouvant croire que leur intrigue fût découverte. Aussi-tôt qu'ils furent arrivés à Amboise , le Roi les fit arrêter & conduire chacun dans une chambre séparée du Château d'Amboise.

En même temps , le Roi nomma des Commissaires pour les interroger , & pour travailler à leur procès. Ces Commissaires furent le Chancelier Juvenal des Ursins ; Jean d'Estouteville , Seigneur de Torcy , Grand-Maître des Albalétriers de France ; Guillaume Cousinot , Chevalier , Seigneur de Montreuil ; Jean le Boulenger , Président à Mortier ; Jean de la Driesche , Président en la Chambre des Comptes & Trésorier de France ; Pierre Doriole , Général des Finances ; Tristan l'Hermite , Prévôt de l'Hôtel , & Guillaume Allegrin , Conseiller au Parlement.

Ces Commissaires interrogèrent le Cardinal & l'Evêque accusés ; l'Evêque fit une confession sincère de son crime , le Cardinal voulut en déguiser les principales circonstances ; mais comme on le convainquoit aisément de ne pas dire la vérité , il promit d'avouer tout au Roi , si Sa Majesté lui permettoit de paroître devant Elle. Le Roi l'entretint sur le chemin d'Amboise à Clery ; mais il n'en fut pas satisfait , & il résolut de le livrer à la rigueur de la Justice. On entendit plusieurs témoins , & cependant le Roi chargea le sieur Gruel , Président au Parlement de Dauphiné , d'aller à Rome pour informer le Pape des raisons qui avoient obligé Sa Majesté à s'affurer de la personne du Cardinal Ballue & de celle de l'Evêque de Verdun.

Mais bientôt après , il résolut d'envoyer au Pape une plus célèbre Ambassade , pour convenir avec le Saint Pere de la forme de l'instruction , & lui demander des Lettres de Vicariat adressées à des Commissaires François , pour instruire le procès des deux Prélats accusés.

Guillaume Cousinot , sieur de Montreuil , & Guillaume

le Franc, Docteur ès Loix, qui connoissoit alors mieux que personne les Cours d'Italie, furent choisis pour cette négociation, & Gruel, qui les avoit précédés à Rome, eut ordre de se joindre à eux.

---



---

1700.

On a encore la relation que Cousinot a faite lui-même de cette Ambassade.

On y voit que dans la première Audience que le Pape Paul V donna aux Ambassadeurs en plein Consistoire, après que Cousinot lui eut fait une harangue, dans laquelle il expliqua à Sa Sainteté la demande qu'il venoit lui faire au nom du Roi, le Pape témoigna aux Ambassadeurs qu'il avoit entendu leur discours avec douleur, aussi bien que tout le Sacré College, tant par un effet du respect qu'il avoit pour Sa Majesté Très-Chrétienne, que parce que les crimes dont les Ambassadeurs venoient de faire le récit par la bouche de Cousinot, qui étoit à leur tête, avoient été commis par un Cardinal & par un Evêque, en sorte que l'opprobre en retomboit en quelque manière sur l'honneur du Saint Siege, du College des Cardinaux & de toute l'Eglise. *Plût à Dieu donc*, leur dit le Pape, *que tout cela ne fût jamais arrivé; mais le Saint Siege ne refuse justice à personne, & encore moins au Roi Très-Chrétien, protecteur & défenseur du Trône Apostolique & de la liberté de l'Eglise, suivant l'exemple de ses ancêtres.* Il ajouta que comme une matière de cette importance ne pouvoit être discutée que dans des Congrégations particulières, il avoit commis les Cardinaux de Nicée, Vice-Chancelier, Urfin, Arezzo, Spolet & Theant, pour examiner cette affaire, & que les Ambassadeurs du Roi pourroient s'adresser à ces Cardinaux.

Dans les Conférences qui furent tenues sur ce sujet chez le Cardinal de Nicée, entre les Cardinaux & les Ambassadeurs du Roi, les Cardinaux ayant examiné le Mémoire des crimes dont le Cardinal Ballue & l'Evêque de Verdun étoient accusés, demanderent deux choses aux Ambassadeurs.

La première, s'ils n'avoient point de preuves ou de pièces justificatives, qui pussent établir la vérité des crimes dont ils avoient fait le récit par leur Mémoire.

1700.

La seconde, quels étoient les usages de France en cette matiere, attendu, dirent les Cardinaux, que *c'étoit grande chose d'avoir attenté à la personne d'un Cardinal, qui est le second état de l'Eglise, & qu'ils n'avoient jamais trouvé ni lu aucun cas de semblable nature.*

Les Ambassadeurs du Roi répondirent sur le premier point, qu'ils n'avoient point d'autres pieces à représenter dans l'état présent de l'affaire; que l'instruction découvreroit des crimes encore plus énormes que ceux qu'ils avoient expliqués par leur Mémoire; mais que venant de la part d'un aussi grand Prince que le Roi Très-Chrétien, faire une dénonciation au Pape, ils n'avoient besoin que de la dénonciation même pour obtenir les Vicaires ou Commissaires qu'ils demandoient, & que le Roi donnoit par-là un grand exemple à tous les Princes Chrétiens, *puisque il y avoit matiere suffisante de pouvoir avoir procédé à l'encontre desdits crimineux, comme plusieurs Princes & Communautés eussent fait en pareil cas.* Suivant les exemples d'Angleterre, d'Allemagne, de Rome, & de plusieurs autres lieux, que les Ambassadeurs alléguèrent aux Cardinaux, que le Saint Pere & les Cardinaux devoient être bien contents, & savoir bon gré au Roi d'avoir frappé un si grand coup pour l'honneur, l'autorité & la sûreté du Saint Siege Apostolique, du Sacré College & de toute l'Eglise; qu'ainsi il n'étoit pas besoin d'entrer pour le présent en plus grande certification, offrant au surplus de la part du Roi d'administrer témoins, & tout autre genre de preuves nécessaires aux Vicaires du Pape quand ils viendroient en France, & qu'ils trouveroient le Roi & ses Officiers disposés à tout ce qui sembleroit estre à faire, pour garder l'autorité, prérogative & prééminence du Saint Siege Apostolique, & de la Jurisdiction de l'Eglise, sauf aussi les droits, prérogatives & prééminences de la Couronne, & les Loix, Usances & Coutumes du Royaume gardées & observées notoirement, quand il y a cas privilégié de tel & si long-temps qu'il n'est mémoire du contraire.

Sur le second point, les Ambassadeurs expliquerent encore plus clairement ces dernieres paroles, & répondirent, que

*l'usage notoirement gardée quand tels cas adviennent, est, qu'en cas de crimes de Lèze-Majesté, le Roi, sans difficulté, ou ses Officiers, ont pris sur les criminels de quelque estat qu'ils soyent, soit Ecclésiastiques ou Séculiers, & s'il est Ecclésiastique, & qu'il y ait Juge compétent qui le requiert, on le lui rend avec la charge du cas privilégié pour l'intérêt du Roi, & est le criminel mis en bonne sûreté afin qu'il n'échappe, & après ce, se fait le procès par ceux de l'Eglise appelés, & présents avec eux aucuns Officiers ou députés par le Roi, pour voir & entendre la vérité du cas, & la confession du criminel; & le procès parfait, ceux de l'Eglise, en tant que touche le délit commun, prononcent leur Sentence contre le criminel, telle qu'il leur semble estre à faire par raison, & au regard du Roi & de ses Officiers, ils parfont le procès contre le criminel, selon les charges qu'ils trouvent contre lui, & pour l'intérêt du Roi, en tant que touche le cas privilégié, ils le condamnent en amende ou autrement, ainsi qu'ils voyent estre à faire par raison, & demeurant, par ce moyen, les deux Jurisdictions unies & d'accord ensemble, & quand il y a matière de dégradation contre le délinquant, on s'y gouverne comme il est accoutumé en matière de dégradation.*

Les Cardinaux répliquant aux Ambassadeurs, leur représenterent encore l'élévation de la dignité de Cardinal; que, depuis cinq ou six cens ans, on n'avoit vu de pareil exemple, & que l'on devoit bien considérer ce que c'étoit que d'attenter à la *personne d'un Cardinal*; que la Décrétale *foelices*, au titre de *pœnis* dans le Sexte & la Clémentine, *si quis suadente diabolo*, étoient pleines de censures & de malédictions contre ceux qui faisoient tels attentats. Les Cardinaux diviserent leur réponse en deux points; le premier regardoit la capture du Cardinal Ballue & de l'Evêque de Verdun, & l'autre la détention actuelle & toujours subsistante de ces deux Prélats: ils dirent sur le premier que c'étoit un grand scandale dans l'Eglise, & d'une dangereuse conséquence d'attenter ainsi à la personne d'un Cardinal, sans en avertir premièrement le Pape; & sur le second, que quand on pourroit excuser l'em-



1700.

prisonnement , la longue détention d'un Evêque & d'un Cardinal , seroit toujours inexcusable , *parce que tout Juge qui faisoit arrêter un Ecclésiastique ; étoit obligé de le remettre dans les vingt-quatre heures entre les mains du Juge d'Eglise , sinon il encourroit les peines prononcées par les Canons , contre ceux qui mettent la main violente sur un Prêtre.*

Après avoir proposé ces deux difficultés , les Cardinaux demanderent aux Ambassadeurs si l'intention du Roi étoit qu'on procédât dans cette affaire , par voie de dénonciation , ou par voie d'accusation , ou par voie d'inquisition secrète : ils firent plusieurs observations sur chacune de ces différentes manieres de procéder , & enfin ils insisterent fortement pour *avoir quelle obéissance on rendroit aux Commissaires du Pape , en cas que Sa Sainteté en nommât ; si on remettroit entre leurs mains le Cardinal Ballue & l'Evêque de Verdun , ou si le Roi prétendroit toujours les avoir sous sa garde , & si le procès se feroit dans le Royaume , ce qui ne paroïssoit pas convenable , à cause de la trop grande autorité que le Roi y avoit , ou à Rome , devant le Pape , qui étoit le Juge ordinaire du Cardinal & de l'Evêque accusés , qui étoit délibéré de faire bonne & roide justice d'eux , s'ils étoient trouvés coupables , ou si du moins le Roi ne consentiroit pas qu'ils fussent conduits à Avignon.*

Les Ambassadeurs du Roi firent un long discours pour répondre à celui des Cardinaux. Ils justifierent d'abord la conduite du Roi sur l'article de la capture du Cardinal Ballue & de l'Evêque de Verdun , par le grand danger auquel tout son Royaume alloit être exposé , s'il n'avoit prévenu leurs mauvais desseins en s'assurant de leur personne ; ils allerent plus loin ensuite , & entrant dans le fond de la matiere , ils remonterent jusqu'aux premiers principes de la nature & de la distinction des deux Puissances. Ils prouverent , par les paroles des Papes mêmes , que le glaive temporel avoit été confié aux Princes indistinctement , contre tous ceux qui troublent la paix de leurs Etats : Que l'Eglise n'ayant point reçu ce glaive de la main de Dieu , n'avoit nulle caption de quelque personne

personne que ce pût être, même *Ecclésiastique*, & que ce droit avoit toujours appartenu aux Princes : Qu'à la vérité l'Eglise avoit obtenu de grands privilèges depuis Constantin, mais que c'est à celui qui accorde le privilège, & non pas à celui qui le reçoit, qu'il appartient de l'interpréter ; & que telle étoit, (suivant le décret même de Gratien), *l'interprétation du privilège Clérical*, que quand les Empereurs ont défendu à tous Juges de faire arrêter des Evêques, ou de les citer devant eux, ils y ont toujours mis cette exception, *si ce n'est que cela se fasse par leur permission* ; ce qui suffit pour faire voir qu'ils se sont toujours réservé l'usage du pouvoir que Dieu leur a donné sur les Clercs, comme sur les Laïcs.

Que c'est aussi par cette raison, que les Rois Très-Christiens sont en possession si ancienne qu'il n'est mémoire du contraire, de faire prendre & arrêter les Prélats en quelqu'état & dignité qu'ils soient constitués, lorsqu'ils ont fait aucun délit ou crime, même quand il touche la Majesté du Roi, & la chose publique du Royaume.

Que les autres Souverains avoient aussi usé du même pouvoir.

Que le Roi de Hongrie ayant fait pendre un Prêtre, après l'avoir fait fustiger dans les carrefours, le Pape Clement X répondit que ceux qui avoient fait mourir ce Prêtre, n'avoient pas besoin d'absolution.

Qu'Alphonse, Roi d'Arragon, ayant fait noyer un Cardinal sur un soupçon d'adultère, il en obtint l'absolution sans aucune difficulté.

Que le Gouverneur du Château Saint-Ange avoit fait mourir, du temps du Pape Eugene, le Cardinal de Corneto, qui étoit aussi Patriarche.

Que les Rois d'Angleterre Henri IV, Henri V, & Henri VI, avoient aussi fait mourir plusieurs Evêques. Comment pouvoit-on douter après cela, que le Roi Très-Christien n'eût pu faire arrêter simplement un Cardinal & un Evêque ; & que si un Roi pouvoit être blâmé pour avoir fait une action si nécessaire au bien général de son Royaume, & si les Papes,

Tome V.

R r

ou les Cardinaux vouloient introduire cette maxime, que l'on ne pourroit ni prévenir, ni réprimer aucune trahison, *conspiration ou autre damnable entreprise*, sous prétexte que le coupable seroit Cardinal ou Evêque, ils souleveroient tous les gens de bien contr'eux, & exciteroient tous les Séculars, sans y penser, à faire dans la personne *des Gens de l'Eglise, des scandales qui jamais ne se répareroient ?*

Les Ambassadeurs réfutèrent aisément ensuite la mauvaise application qu'on vouloit faire de la Décrétale *felices*, & de la Clémentine *si quis suadente Diabolo*, à l'emprisonnement du Cardinal Ballue & de l'Evêque de Verdun; qui étant fait par voie de Justice, & suivant les ordres d'une Puissance légitime, ne pouvoit jamais tomber dans le cas de ces Décrétales.

Les Cardinaux, ou satisfaits, ou étonnés des réponses des Ambassadeurs, les interrompirent en cet endroit, pour leur dire, que quand ils leur avoient parlé de cet emprisonnement, ce n'avoit pas été *pour donner aucune charge au Roi de la prison dudit Cardinal; qu'ils étoient tous serviteurs du Roi, & que ni le Saint Pere, ni eux, ne vouloient soutenir les deux Prélats accusés dans leurs maléfices, s'ils étoient coupables; mais que la chose leur avoit paru nouvelle & sans exemple, & d'ailleurs qu'elle avoit fait un si grand éclat dans toute la Chrétienté, que toutes ces raisons les avoient émus de aucunement en parler aux Ambassadeurs du Roi.*

Les Ambassadeurs reprenant la parole, répondirent au second point que les Cardinaux avoient traité, c'est-à-dire, à ce qui regardoit la détention du Cardinal Ballue, & de l'Evêque de Verdun; que le Roi n'avoit rien fait en cela qu'il n'eût le pouvoir, & qu'il ne fût même dans l'obligation de faire pour le bien de son Etat. D'ailleurs, quand il auroit voulu rendre ces deux Prélats à l'Eglise, à qui les auroit-il rendus, puisque le Pape prétend que c'est à lui seul qu'il est réservé d'en faire justice, & qu'il n'y avoit aucun Vicaire, ni Commissaire de sa part à qui on pût les remettre? Qu'enfin, il faut bien distinguer le cas du delit commun, où l'on peut

rendre sur le champ un Ecclésiastique à son Juge qui le réclame, & le cas du délit privilégié qui demande *de plus grandes précautions* ; cas dont les Constitutions Canoniques qui ont été faites en faveur des Clercs , ne sont point censés avoir parlé ; cas enfin , dans lequel tous les Docteurs décident que lorsque le crime est énorme , la Justice séculière peut faire arrêter les Clercs , & les *retenir prisonniers*.

Pour ce qui regardoit la forme de la procédure , les Ambassadeurs répéterent ce qu'ils avoient déjà dit , qu'ils n'étoient venus que pour faire une dénonciation au Pape , & lui demander des Vicaires ou Commissaires qui vissent en France faire le procès aux Prélats coupables . . . . . mais que comme le Roi vouloit *garder & soutenir les droits & prérogatives de l'Eglise , du Saint Siège Apostolique , de la Jurisdiction Ecclésiastique , il entendoit aussi que le S. Pere & ses Commissaires lui garderoient les droits , prérogatives & prééminences de sa Couronne , & les Loix & Coutumes du Royaume approuvés , c'est-à-dire , comme ils l'expliquent aussi-tôt après , la distinction du délit commun , & du cas privilégié , & des différentes Jurisdic-tions qui ont droit d'en connoître* ; qu'au surplus , il seroit bien étrange que sous des prétextes peu solides , on refusât justice au Roi Très-Chrétien , *qui s'est humilié à un tel point dans cette affaire , & porté tant d'honneur au S. Siège , qu'il n'y a peut-être Prince chrétien qui eût fait ce qu'il a fait*.

Enfin , pour répondre à ce que les Cardinaux avoient demandé , touchant la conduite que l'on tiendrait à l'égard des Commissaires , par rapport à la remise des Prélats accusés , & au lieu où se feroit le procès , les Ambassadeurs dirent qu'ils ne faisoient point de doute que le Roi ne fit délivrer aux Commissaires *pleinement & paisiblement le Cardinal Ballue , & l'E-vêque de Verdun , pour le jugement du délit commun , gardés , comme devant a été dit , les droits Royaux pour les cas privilégiés : mais que le procès ne pourroit être fait à ces Prélats que dans le Royaume , soit que l'on consultât le droit naturel & divin même , suivant lequel le Cardinal Ballue étoit sujet & justiciable au Roi , soit que l'on examinât les dispositions du droit*

Civil & du droit Canonique , qui régkent la compétence des Juges en matiere criminelle, ou par le domicile de l'accusé , ou par le lieu du délit ; ou par le lieu de la capture ( trois circonstances qui se réunissoient en faveur du Roi dans cette affaire : soit que l'on suivît les usages de France , suivant lesquels , d'un côté , il est inoui que le Roi ait été obligé d'aller plaider hors de son Royaume , pour défendre les droits de sa Couronne , & de l'autre , il est certain que *quand Gens d'Eglise, de quelqu'état qu'ils soient, commettent tels crimes, les procès se doivent faire dans le Royaume, & que le Procureur du Roi doit être ouï, & prendre ses conclusions pour les cas privilégiés, devant les Juges dudit Seigneur* ; soit enfin que l'on considérât les inconvéniens , les difficultés , pour ne pas dire les impossibilités qui se trouveroient dans la translation de prisonniers de cette conséquence , & dans l'instruction de leur procès à Rome , ou en une autre terre papale éloignée du lieu où le crime avoit été commis : à quoi les Ambassadeurs ajoutèrent , qu'il n'y avoit point de Constitution de Papes qui fût contraire en ce point à toutes les Loix & Coutumes qu'ils venoient d'expliquer , & que quand le Pape en voudroit faire une , elle seroit nulle , & ne pourroit déroger à la doctrine de Saint Paul , suivant laquelle tous les Ecclésiastiques sont soumis aux Puissances temporelles , dont ils ne peuvent par conséquent abroger les Loix.

Les Cardinaux finirent les conférences , en protestant qu'ils seroient bien fâchés d'avoir rien dit qui pût intéresser l'honneur du Roi Très-Christien , pour lequel ils avoient une vénération singuliere , & en disant qu'ils rendroient compte au Pape de tout ce qui s'étoit passé dans ces conférences.

Le Pape voulut aussi , après cela , entretenir les Ambassadeurs en particulier , & il se réduisit principalement à sçavoir d'eux , si le Roi ne pourroit pas se résoudre à consentir que les deux Prélats accusés fussent transférés à Rome , ou à Avignon , ou souffrir que le Pape fit faire avant toutes choses , une inquisition secrète de la vérité des faits dont ces Prélats étoient accusés , afin d'y pourvoir ensuite avec plus

de connoissance, attendu que les Ambassadeurs ne rapportoient aucunes preuves.

---

1700.

Les Ambassadeurs persisterent dans les réponses qu'ils avoient faites aux Cardinaux, & enfin le mardi 29 Janvier 1469, le Pape leur parla dans le Consistoire; & après leur avoir témoigné qu'il auroit été à souhaiter que le Roi n'eût jamais pressé le Pape autant qu'il l'avoit fait, de donner le Chapeau de Cardinal à Ballue, qui par sa réputation paroissoit peu digne de cet honneur, il fit le récit de ce qui s'étoit passé dans la négociation; & comme la relation du sieur Cousinot finit en cet endroit, on ne peut sçavoir par cette pièce quelle fut la conclusion de ce récit.

Mais le Cardinal de Pavie qui a écrit l'histoire de ce temps, dit que le Pape nomma des Commissaires, qui furent Alphonse, Evêque de Ciudad Rodrigo en Espagne; Nicolas Ubal-di de Perouse, Auditeur de Rote; Paul Tuscanella, Avocat Consistorial; Louis de Geminiani, & Falco de Sinibaldis, qui avoit été deux fois Nonce en France.

Si ce fait est véritable, il est bien extraordinaire que dans le temps que la Cour de Rome ne parle que de Canons & de Loix Ecclésiastiques, comme on peut le voir dans les discours des Cardinaux, elle ne nomme que cinq Commissaires, dont il n'y en a qu'un qui soit Evêque, pour faire le procès à un Cardinal, & à un Evêque, contre toutes les dispositions Canoniques, qui veulent en ce cas que tous les Juges soient Evêques, & qu'ils soient au nombre de douze. Mais ce n'est pas là le seul exemple où l'on voye que la Cour de Rome n'est occupée que de son autorité, & que pourvu qu'elle l'augmente, ou qu'elle la soutienne, elle sacrifie aisément le reste de la discipline Ecclésiastique.

On ne sçait ni si ces Commissaires vinrent en France, ni s'ils instruisirent le procès aux deux Evêques, ni s'ils prononcèrent un jugement; on ne voit pas non plus que les Juges Royaux en aient rendu aucun de leur part. Il y a grande apparence que la Cour de Rome n'ayant pu s'accorder avec celle de France sur cette affaire, le Roi Louis XI prit le

1700.

parti de retenir le Cardinal de Ballue & l'Evêque de Verdun en prison; le Cardinal à la Bastille, & l'Evêque dans une de ces cages de fer dont il avoit été lui-même l'inventeur. Il y a néanmoins des Auteurs qui prétendent que Ballue fut mis aussi dans une semblable cage à Montbazou.

Quoi qu'il en soit, sa prison dura onze ans; mais enfin, à la prière du Cardinal de Saint Pierre aux Liens, neveu du Pape Sixte IV, & Légat en France en l'année 1480, le Roi Louis XI craignant que Ballue qui étoit malade, ou naturellement, ou par artifice, ne mourût en prison, le fit mettre en liberté.

A peine se vit-il libre, & à peine le Roi Louis XI eut-il les yeux fermés, que Ballue eut l'habileté de se faire charger des affaires du Roi à Rome, & que lorsqu'il voulut venir en France, le Pape l'honora de la dignité de Légat. Il eut la témérité de venir à Paris en cette qualité. L'avis du Conseil du Roi étoit qu'on lui rendît les honneurs ordinaires que les Legats ont accoutumé de recevoir en France, mais sans qu'il pût user de ses facultés; le Parlement s'y opposa, & Ballue prit le parti de s'en aller visiter ses bénéfices. Le Roi Charles VIII lui fit donner 20000 livres pour son voyage, & le réablit dans tous ses biens, nonobstant les dons que le Roi Louis XI en avoit faits à différentes personnes.

Tels furent le commencement, le progrès & la fin de cette affaire; elle est si singulière & si remarquable dans toutes ses circonstances, qu'on ne peut se dispenser d'en tirer quelques propositions générales, qui en renfermeront toute la substance, & qui feront voir sensiblement quelles sont les véritables maximes de la France sur la question présente.

On y reconnoît par-tout que l'ancienne & constante doctrine du Royaume sur ce point, est,

1<sup>o</sup> Que le pouvoir des Rois sur des personnes Ecclésiastiques, est de droit divin, naturel & humain.

2<sup>o</sup>. Que les Constitutions Canoniques ne sont point contraires à ce droit, parce que les crimes privilégiés n'y sont

jamais censé compris, & que si on vouloit les y comprendre, elles seroient nulles, soit, comme contraires au droit divin, soit parce que la Jurisdiction Ecclésiastique exerceroit par-là un pouvoir direct sur les loix des Princes, qui ne reconnoissent pour supérieur que Dieu seul, dans ce qui regarde la puissance temporelle.

1700.

3°. Que le pouvoir des Rois s'étend sur toutes les personnes Ecclésiastiques de quelque état qu'ils soient; qu'il n'y a point de distinction à faire contre un pouvoir universel, & que les Evêques & les Cardinaux y sont assujettis comme les autres Ecclésiastiques.

4°. Que les Cardinaux, en particulier, ne cessent point d'être sujets & justiciables du Roi en acquérant ce titre; & que le Pape même le reconnoît, puisque les Cardinaux déclarent en son nom, qu'ils n'entendent point soutenir le Cardinal Ballue *dans ces maléfices*, & que Sa Sainteté est résolue à en faire bonne & roide justice, si ce Cardinal est trouvé coupable du crime de Lèze-Majesté: ce qui suppose qu'un Cardinal peut-être coupable de ce crime, & par conséquent qu'il demeure toujours sujet du Roi.

5°. Que suivant ces principes, la distinction du délit commun, & du cas privilégié, est si ancienne dans ce Royaume à l'égard de toute sorte d'Ecclésiastiques, que du temps de Louis XI, on n'avoit point de mémoire du contraire, & que tout ce que l'Eglise peut prétendre, est qu'on lui laisse la connoissance du délit commun.

6°. Qu'il peut y avoir néanmoins des cas si graves & si atroces, que le Roi pourroit en faire d'abord une prompte justice, sans attendre que l'Eglise eût usé de son pouvoir contre les coupables. Que tel étoit le crime du Cardinal Ballue, à l'égard duquel le Roi auroit pu se dispenser de s'adresser au Pape; qu'il n'y a aucun Potentat, non pas même la plus foible Communauté ou République d'Italie, qui *en eût usé avec cette modération*. Que ce que le Roi fait en s'adressant au Saint-Siège, est un acte d'humilité, & pour se servir des termes mêmes des Ambassadeurs, un bel exemple qu'il donne



1700.

*à tous les Princes Chrétiens , & un grand coup qu'il frappe pour l'honneur , l'autorité & sûreté du S. Siège Apostolique , & du Sacré Collège.*

7°. Que le Roi ne peut jamais être contraint d'aller plaider dans une Cour étrangère , pour la conservation des droits de sa Couronne , & de Sa Majesté Royale dont il est toujours le seul juge.

8°. Que ses sujets ne peuvent pas non plus être traduits hors de son Royaume , & qu'il est sans exemple que le Procureur du Roi , partie nécessaire dans tous les procès criminels , même contre les Ecclésiastiques , les ait jamais poursuivis devant d'autres Tribunaux , que ceux qui sont composés des Officiers du Roi.

Telles sont les grandes maximes que la France soutenoit , il y a deux cens cinquante ans , & qu'elle soutenoit comme fondées non-seulement sur le droit , mais sur une possession immémoriale.

Ce n'est donc pas sans raison , que pour donner une idée générale de ce qui s'étoit passé dans l'affaire du Cardinal Ballue , on a dit d'abord , que le Roi n'y avoit rien perdu , & que le Pape n'y avoit rien acquis ; on y voit , au contraire , une explication claire , précise , généreuse , des maximes de la France , que la Cour de Rome entend & qu'elle n'ose condamner , qui demeure même sans réplique de la part des Cardinaux , & qui ne se termine que par les protestations qu'ils font de leur respect pour le Roi.

Si le caractère du Roi Louis XI , si la conjoncture des temps , & la disposition secrète du dedans du Royaume , n'ont peut-être pas permis à ce Prince d'aller plus loin , & lui ont fait prendre le parti de retenir les accusés en prison , jusqu'à ce que la Cour de Rome lui eût accordé une entière satisfaction suivant les maximes établies par ses Ambassadeurs ; tout cela n'empêche pas qu'il ne soit toujours vrai de dire que Louis XI a fait , dans cette occasion , un acte éclatant de son pouvoir sur les Cardinaux François , soit en faisant arrêter le Cardinal Ballue , soit en le faisant interroger par des

des Commissaires séculiers, soit en le retenant en prison pendant onze années, soit en faisant exposer son droit au Pape avec la dernière fermeté, sans que pendant un si long espace de tems, la Cour de Rome ait osé faire la moindre démarche extérieure pour improuver la conduite du Roi, & pour condamner les maximes de la France, en sorte même qu'elle n'a enfin employé que la voie de prières & d'intercession pour faire mettre le Cardinal Ballue en liberté, après une si longue & si rigoureuse détention.

Il est vrai que cet exemple dans lequel le Roi a conservé tout le pouvoir qu'il a reçu de Dieu sur les Ecclésiastiques, comme sur les Laïcs, n'est pas favorable aux libertés de l'Eglise Gallicane, par rapport aux Jugemens canoniques des Evêques, & qu'il paroît que Louis XI s'est trop laissé emporter en cette occasion, au torrent de l'usage de son siècle, dans lequel les Papes usurpoient presque tous les jugemens des Evêques, à la faveur des fausses Décretales, dont l'imposture étoit alors triomphante; mais il ne s'agit point ici des Jugemens canoniques des Evêques, & ainsi cette difficulté doit être regardée comme étrangère par rapport à la matière présente.

Le troisième exemple d'un Cardinal accusé dans un Tribunal séculier, est celui du Cardinal de Châtillon, Evêque de Beauvais; & cet exemple est d'autant plus remarquable, qu'on y voit un Evêque-Cardinal, non-seulement accusé, mais jugé par le Parlement.

Personne n'ignore les crimes d'hérésies, de révolte, & par conséquent de lèse-Majesté divine & humaine, dont ce Cardinal étoit accusé.

Le Procureur Général les réunit tous sous les termes de *rebellion, félonie & crime de lèse - Majesté divine & humaine au premier chef*, qui furent la matière de son accusation. Le procès fut instruit par contumace; & par l'Arrêt qui intervint sur cette instruction, le Parlement, en ce qui regardoit le cas privilégié, déclara le *Cardinal de Châtillon rebelle & criminel de lèse - Majesté au premier chef*, le priva de tous

1700.

honneurs , états , offices & dignités qu'il tenoit du Roi , ensemble de la dignité de Pairie , fruiis & possessions de tous ses bénéfices , & le condamna à deux cents cinquante mille livres d'amende envers le Roi. Et pour le regard du délit commun , ordonna qu'il seroit rendu à son Supérieur pour lui faire son procès , ainsi que de raison.

Mais parce que l'on auroit pu douter si c'étoit au Pape ou à l'Archeveque de Reims , Métropolitain de l'Evêque de Beauvais , que le Parlement entendoit le renvoyer pour délit commun , cette Compagnie expliqua clairement son intention par un second Arrêt , qui porte que le Supérieur auquel le Cardinal de Châtillon s'est rendu , est l'Archevêque de Reims , pour par ledit Archevêque de Reims , appeller les autres suffragans Evêques , s'ils se trouvent en nombre , sinon , par les Evêques circonvoisins , être fait le procès audit Cardinal , Evêque de Beauvais , sur le délit commun , sans que ledit Cardinal puisse être traîné & tiré hors ce royaume.

C'est ainsi que dans cet exemple célèbre , le Parlement fut maintenir également & les droits sacrés de la Couronne , en condamnant un Evêque-Cardinal pour le cas privilégié , & les libertés de l'Eglise Gallicane , en ordonnant que pour le délit commun , il ne pourroit être traduit hors du royaume.

La seule chose qui paroisse surprenante dans cet Arrêt , est qu'en déclarant le Cardinal de Châtillon coupable de lèze-Majesté au premier chef , le Parlement se soit borné à la punition légère de le priver de ses dignités & de la possession de ses bénéfices , & à une amende pécuniaire.

Mais il paroît assez peu important d'examiner à présent , si la peine étoit trop légère , ou si elle étoit proportionnée à la nature du crime. Un Juge ne fait pas moins un acte de juridiction , lorsqu'il condamne un accusé à l'amende , que lorsqu'il l'envoie au dernier supplice. Les peines sont souvent arbitraires , mais le pouvoir du Juge se fait également reconnoître dans les petites , comme dans les grandes.

Qui fait d'ailleurs si la conjecture des troubles dont le

royaume étoit alors agité, a pu permettre d'aller plus loin, & si l'indulgence qu'on reproche à présent aux Juges qui ont rendu cet Arrêt, n'a pas été plutôt le crime du tems que le leur ?

1700.

Quand même ils auroient eu quelque égard pour la dignité d'Evêque, & pour celle de Cardinal dans la proportion de la peine, il ne seroit pas plus juste d'en tirer des conséquences en faveur de la prétendue exemption des Cardinaux, que si l'on vouloit conclure que les Sénateurs Romains, & les personnes élevées en dignité dans l'ancienne république, étoient exemptes des Tribunaux séculiers, sous prétexte que la règle ordinaire du Droit romain, étoit de ne condamner ceux de cet état qu'à l'exil ; pendant que pour des crimes semblables, les personnes plus viles étoient condamnées aux mines, ou à des peines plus graves.

Enfin, il n'est pas impossible que, comme il pouvoit être nécessaire, par rapport à la conjecture du tems, de rendre un prompt jugement contre le Cardinal de Châtillon, & que d'un autre côté, il n'étoit pas d'usage de condamner des Evêques, ni des Prêtres à des peines rigoureuses, avant que l'Eglise eût connu de leurs crimes, par rapport au délit commun, on ait cru devoir prendre le tempérament de se contenter d'une peine plus douce, afin de ne pas indisposer les Ecclésiastiques dans un tems où l'on craignoit tout, & où l'on avoit raison de tout craindre.

Au milieu de tant de raisons vraisemblables, il importe peu de savoir quelle a été la véritable, parce que l'Arrêt, tel qu'il est, prouve très-parfaitement le pouvoir des Rois & des Magistrats sur la personne des Cardinaux rebelles & coupables de lèse-Majesté.

Quoique le quatrieme exemple, qui est celui du Cardinal de Guise, soit au moins au-dessus des regles, s'il n'est pas même contre les regles, & que la mort de ce Cardinal prononcée & exécutée sans aucune forme de justice, soit un de ces actes de puissance suprême qui sont toujours odieux, lors même qu'une nécessité absolue semble les rendre justes : il est

Sf ij

néanmoins important de faire quelques réflexions sur ce qui fut dit alors au sujet du privilege des Cardinaux , parce qu'on y trouvera de nouvelles preuves des maximes de la France en cette matiere.

Entre tous ceux qui en ont parlé , on en choisira seulement trois , dont le témoignage ne peut être suspect , & dont l'autorité est également recommandable , puisque le premier étoit déjà Cardinal , lorsque le Cardinal de Guise fut tué par l'ordre de Henri III ; le second l'est devenu quelques tems après , & le troisieme étoit Evêque. L'un est le Cardinal de Joyeuse , l'autre est le Cardinal d'Osset , & le dernier est Claude d'Angennes , Evêque du Mans , Ambassadeur extraordinaire du Roi auprès du Pape , à l'occasion de la mort du Cardinal de Guise.

Voici les principes que le premier de ces hommes d'Eglise & d'Etat établit dans la Lettre qu'il écrivit au Roi sur ce sujet le 9 Janvier 1589 ; après avoir déclaré d'abord , qu'ayant l'honneur d'être lui-même du Sacré College , *il ne voudroit rien dire contre le droit & l'exemption des Cardinaux.*

Il résulte cependant de sa Lettre ,

1°. Que le Cardinal de Guise n'avoit point cessé d'être sujet du Roi , qu'il étoit tenu à Sa Majesté par le serment *naturel que tous sujets ont à leur Prince* , sans parler des charges & des dignités qui avoient ajouté de nouveaux sermens au premier , & *qu'il auroit dû se contenir dans les limites de loyal & obéissant sujet d'un Prince , auquel , par droit divin & humain , il devoit obéir & servir.*

2°. Que les Loix qui permettent aux Princes de réprimer même par voie d'autorité suprême , & par un coup de puissance absolue , ceux de leurs sujets qui veulent ravir leur couronne , ou renverser leur Monarchie , *ont lieu aussi bien aux Cardinaux qu'aux autres ; que le danger & la nécessité y sont égaux , & que nous avons de nature même l'instinct & l'obligation de nous défendre de la violence des Cardinaux , aussi bien que des autres.*

3°. Que s'il étoit vrai , comme on le disoit à Rome , que

jamais Roi n'eût fait mourir Cardinal, ce qui n'étoit pourtant pas véritable, puisque l'exemple du Cardinal Georges Martinuzzi prouvoit le contraire ; ce seroit parce que les Cardinaux, comme ils doivent montrer bon exemple aux autres, auroient toujours été sages, & n'auroient conspiré contre leur Roi. Et quand le Cardinal de Guise seroit le premier qui auroit conspiré contre son Roi, il ne faudroit trouver étrange qu'il fût aussi le premier à servir d'exemples aux autres. Qu'il ne faut pas tant regarder à la qualité d'un Cardinal ; qu'on ne regarde encore plus au devoir d'un Cardinal, que qui veut être traité en Cardinal, doit vivre en Cardinal ; respecter sa dignité pour la faire respecter aux autres, & qu'il n'est pas merveille, ains possible au juste jugement de Dieu, que celui qui n'a oncques vécu en Cardinal, ne soit point aussi mort en Cardinal.

40. Que les Docteurs ultramontains convenoient même qu'il y avoit des cas où les Rois avoient droit d'user de ce pouvoir ; & que le jour que le Pape Sixte V devoit parler dans le Consistoire, de la mort du Cardinal de Guise, M. le Cardinal de Sainte-Croix lui alla parler à la chaire, & entr'autres choses lui dit, qu'il avoit regardé ce que les Docteurs lui avoient écrit touchant ceux qui commettent quelque chose contre un Cardinal, & qu'il y avoit vu qu'un Roi qui auroit trouvé un Cardinal faisant ou machinant contre son Etat, le peut faire mourir sans autre forme ni figure de procès, & que par ce moyen le Roi n'a-voit pas besoin d'absolution. Et il paroît, par ce que Sixte V dit ensuite dans le Consistoire, que le Cardinal de Sainte-Croix n'étoit pas seul de cet avis.

5°. Que si le Roi vouloit demander absolution au Pape du meurtre du Cardinal de Guise, il falloit que ce fût de façon qu'on entendît à Rome que c'étoit pour lui ôter tout scrupule, & non pour coulepe.

C'est ainsi que le Cardinal de Joyeuse jugeoit de cette affaire.

Il est vrai que tous les raisonnemens dont il se sert dans cette Lettre & dans celles qui la suivent, toutes les autorités qu'il y emploie, & les sentimens des Docteurs & des

1700.

Cardinaux qu'il y rapporte, tendent plutôt à prouver qu'un Prince peut se faire justice à lui-même, d'un Cardinal qui conspire ouvertement contre sa personne & contre son Etat, qu'à faire voir qu'il peut le faire condamner suivant les formes judiciaires.

Mais si le Roi, dans certains cas rares & d'une nécessité absolue, le peut faire sans forme ni figure de procès, les mêmes principes prouvent évidemment qu'il le peut encore, à plus forte raison, en observant toutes les formalités ordinaires de la Justice : autrement il faudroit tirer cette étrange conséquence d'une doctrine trop Italienne, qu'un Roi peut disposer à son gré de la vie d'un Cardinal, mais qu'il ne peut lui faire faire son procès juridiquement ; comme si les formes qui ne sont établies que pour la sûreté des accusés, diminuoient la puissance du souverain Juge, & comme si le Prince pouvoit plus dans des cas, où il n'appelle souvent à son conseil que la colère ou la crainte, que lorsqu'il livre un accusé à la Justice & à l'équité des Juges ordinaires.

Le Cardinal d'Osat s'exprime en moins de mots, mais non pas moins fortement, dans le Mémoire qu'il fit à Rome ; pour montrer que le Roi Henri III n'étoit pas mort excommunié.

Il y suppose ces trois principes.

Le premier, *que les Constitutions canoniques, qui prononcent des censures & autres peines contre ceux qui mettent la main sur les Ecclesiastiques, ne regardent pas les Rois, parce qu'ils n'y sont pas nommés expressément, ce qui seroit nécessaire pour leur appliquer ces constitutions.*

Le second, *que les Rois de France sont de tout tems immémorial, en possession de juger en certains cas privilégiés les personnes Ecclesiastiques, comme les autres, & même en crime de lèze-Majesté.*

Le troisième, *que quand le Roi n'auroit eu aucun privilege ni possession, il avoit usé du droit naturel contre le Cardinal de Guise pour la défense de sa personne, ainsi que tout particulier auroit pu faire en semblable cas & nécessité, & que par consé-*

*quent il n'avoit point encouru les censures Ecclésiastiques.*

De ces trois principes, ce grand Cardinal concluoit, *que ce n'étoit que pour plus grande sûreté que le Roi Henri III avoit eu recours à l'absolution apostolique.*

Ainsi il supposoit, & que dans la conjoncture presque unique où le Roi se trouvoit alors, il avoit pu se dispenser des formes ordinaires, & qu'il auroit pu aussi les suivre par un effet du droit qu'il avoit de connoître des crimes commis par les Ecclésiastiques, & principalement de ceux de lèse-Majesté.

Comme M. d'Angennes, Evêque du Mans, répète précisément les mêmes principes dans sa Lettre du 15 Mars 1589, où il rend compte au Roi de l'audience qu'il avoit eue du Pape Sixte V, sur ce sujet, il seroit inutile d'en faire une plus longue explication; & après avoir cité ces trois illustres témoins des maximes & des usages de France, dans une affaire où il s'agissoit de la mort d'un Cardinal, on reprendra la suite des exemples qui restent à expliquer.

On passera très-légerement sur l'affaire du Cardinal de Bourbon, que le Roi Henri III fit aussi arrêter sans aucune forme de procès. Comme le Cardinal de Joyeuse, le Cardinal d'Osset & l'Evêque du Mans, appliquent aussi à la détention de ce Cardinal, ce qu'ils représenterent à la Cour de Rome sur la mort du Cardinal de Guise, on ne peut qu'employer encore ici leur témoignage sur les maximes de la France en cette matière.

Un sixième exemple de l'autorité royale sur les Cardinaux, peut être tiré de l'Arrêt, par lequel le Parlement séant à Châlons, ordonna que le Cardinal de Plaisance envoyé par Clément VIII, pour assister, comme Légat du Saint Siège, aux Etats de la Ligue, & y faire élire un Roi Catholique au lieu d'Henri IV, seroit assigné en cette Compagnie, pour y être ouï.

Quoique ce Cardinal ne fût pas né sujet du Roi, & qu'il eût d'ailleurs le caractère de Légat; cependant comme les Ambassadeurs mêmes, qui trament des conspirations contre



1700.

les Pŕinces , dans les Etats desquels ils sont , perdent leur privilege , & ne sont regardés que comme des personnes privées ; on jugea que la qualité de Cardinal n'exceptoit point le Cardinal de Plaisance de cette regle , & que si la naissance ne l'avoit pas rendu sujet du Roi , il le devenoit par son crime.

Le Cardinal de Sourdis fournit le septieme exemple.

Pendant que le Roi Louis XIII étoit à Bordeaux en 1615 , à l'occasion de son mariage , le sieur Haut - Castel , Gentilhomme , que le Cardinal de Sourdis , Archevêque de Bordeaux , protégeoit , fut condamné à avoir la tête tranchée. On étoit sur le point de l'exécuter , lorsqu'on sut que le Roi avoit résolu de lui faire grace. Le Parlement de Bordeaux députa deux Présidens & deux Conseillers avec le Procureur-Général , pour aller représenter au Roi l'énormité des crimes pour lesquels ce Gentilhomme avoit été condamné. Le Roi trouva leurs remontrances si justes , qu'il révoqua la grace , & ordonna que l'Arrêt seroit exécuté ; mais comme on ne put faire l'exécution le même jour , elle fut remise au lendemain , qui étoit le 17 Novembre.

Pour y parvenir , le Procureur Général fit fermer les portes du Palais ; mais on vit arriver à midi le Cardinal de Sourdis , en manteau court , rouge , botté & éperonné , précédé de sa croix , & suivi de quarante ou cinquante Gentilshommes , qui enfoncerent la porte du Palais & celle de la Conciergerie. Le Concierge ayant refusé de leur ouvrir la porte de la chambre où étoit le criminel , un Gentilhomme du Cardinal le perça d'un coup d'épée , dont il mourut une demie heure après. Le criminel fut enlevé au même instant , & mis dans un carrosse du Cardinal , dans lequel on le fit passer , comme en triomphe , au travers de la ville , d'où on le conduisit dans la maison de campagne de l'Archevêque de Bordeaux.

Le Parlement s'assembla au bruit de cet attentat , & ordonna qu'il en seroit informé à la requête du Procureur Général. Le Roi fit dire au Parlement de lui envoyer des Députés ;

putés ; mais cette Compagnie y alla en Corps , & Sa Majesté lui dit qu'elle désapprouvoit la conduite du Cardinal de Sourdis , & que le Parlement n'avoit qu'à continuer sa procédure. L'information fut bientôt faite , & le même jour il y eut un décret de prise de corps contre le Cardinal , & deux de ses domestiques. Le lendemain son Porte-croix & plusieurs autres complices furent aussi décrétés ; & parce qu'on s'aperçut que le crédit du principal coupable fermoit la bouche à plusieurs témoins , la Parlement rendit le même jour un Arrêt , qui enjoignoit à tous ceux qui avoient connoissance du fait , de la déclarer , à peine d'être punis comme auteurs ou fauteurs du crime de Lèze-Majesté au second chef ; commis par le Cardinal de Sourdis. On ordonna par un autre Arrêt du 19 , *à sous Sénéchaux , Vice-Sénéchaux , & autres Officiers de prêter main-forte pour l'exécution des décrets donnés contre le Cardinal de Sourdis & ses complices ; mais comme on ne put les arrêter , ils furent assignés à son de trompe par cri public à trois divers jours , suivant l'usage qui s'observoit alors. Le Nonce s'en plaignit , mais cela n'empêcha pas que le 4. Décembre suivant , on n'ordonnât le recollement des témoins. Un Conseiller d'Eglise voulut alléguer le privilege des Cardinaux , mais il ne paroît point qu'on y ait eu aucun égard. L'affaire fut depuis renvoyée au Parlement de Toulouse , par rapport aux complices du Cardinal.*

Pour lui il s'en alla à Rome , où il demeura jusqu'en 1618 , qu'il revint à Bordeaux , & rentra dans la possession paisible de sa dignité , sans que jusqu'à présent on ait pu découvrir comment cette affaire s'étoit terminée à son égard ; il ne s'en trouve aucun vestige , ni dans les Registres du Parlement de Bordeaux , ni dans ceux du Parlement de Toulouse ; mais jusqu'à ce qu'on ait pu en retrouver la suite , on est toujours en droit d'en conclure que le Parlement de Bordeaux , à l'exemple de celui de Paris , n'a pas douté qu'il n'eût le pouvoir d'informer & de décréter contre un Cardinal , & que le Roi a approuvé la conduite de ce Parlement.

Enfin , le dernier exemple est celui du Cardinal de Retz ;

*Tome V.*

T t

1700.

exemple équivoque, sans doute; mais que pourroit-on attendre de mieux sous un Cardinal premier ministre : & ne doit-on pas être plus surpris de voir sous un tel Ministre, un Roi à peine majeur, & sortant des troubles dont la minorité avoit été agitée, donner ordre au Parlement de faire le procès à un Cardinal, que de le voir ensuite suspendre cet ordre, & faire des démarches auprès du Pape pour avoir des Commissaires Apostoliques ?

Ainsi en portant un juste jugement sur ce qui s'est passé dans cette affaire, & en attribuant à chacun ce qui lui convient, on trouvera que quand le Roi y adresse des Lettres Patentes au Parlement, par lesquelles il lui ordonne de procéder extraordinairement contre le Cardinal de Retz, selon les Loix & l'Usage pratiqués dans le Royaume, au regard des crimes de Lèze-Majesté, quand la Chambre des Vacations à laquelle ces Lettres furent envoyées, ordonne qu'il sera informé du crime du Cardinal de Retz, *cas notoirement privilégié, & qui fait cesser toute exemption & tout privilege, selon les Loix & l'usage de tout tems & inviolablement observés en France*; c'est l'autorité légitime du Souverain, c'est la regle, c'est la raison même qui parlent : mais lorsqu'un mois après il paroît un Arrêt du Conseil rendu sur les remontrances des Agens du Clergé, qui ordonne qu'ils remettront leurs Mémoires entre les mains de M. le Chancelier; que ces Mémoires seront communiqués aux Gens du Roi, pour, ce fait, être ordonné *ce que Sa Majesté jugera à propos pour la conservation de son autorité, privileges, franchises & immunités de l'Eglise*, & que cependant il sera procédé seulement à l'information; lorsqu'on prend ensuite le parti de faire entrer le Pape dans cette affaire, & que sur les plaintes du Clergé, on accorde aux prières de cet ordre, un Arrêt contraire à toutes les maximes de la France, & injurieux à la Majesté Royale, on ne reconnoît plus en tout cela que l'intérêt, la crainte, la défiance d'un Cardinal premier Ministre, qui après s'être livré d'abord aux premiers mouvements de la haine pour le Cardinal de Retz, & de la colère dans laquelle

l'évasion de ce Cardinal l'avoit jetté, faisoit ensuite des retours sur lui-même, & s'aimoit encore plus qu'il ne haïssoit le Cardinal de Retz.

1790.

On ne doit pas être surpris, après cela, d'entendre les Evêques de l'assemblée de 1655, dire hautement, mais sans y joindre aucune preuve, & dans des termes peu mesurés, que *les immunités de l'Eglise exceptent les Cardinaux, Archevêques & Evêques de toute sorte de Jurisdiction Séculière; que le crime de lèse-Majesté ne fait point cesser cette exemption; que les Rois mêmes ne l'ont jamais prétendu, & que le Cardinal Mazarin sera supplié d'employer son crédit auprès du Roi, pour faire retirer des Registres du Parlement, la commission qui avoit été adressée à cette Compagnie pour faire le procès au Cardinal de Retz, ou pour la faire révoquer.*

L'Assemblée du Clergé étoit bien sûre que cette prière seroit reçue favorablement du Cardinal Mazarin; & on ne peut pas douter que ce n'ait été, en effet, par le crédit de ce Cardinal, que le Clergé obtint deux ans après un Arrêt du Conseil, que le même Clergé, qui a dressé cet Arrêt comme il lui a plu, a eu grand soin de se faire insérer dans ses Mémoires, & où l'on voit des Evêques ses sujets du Roi, & comblés de ses bienfaits, lui faire dire que les Cardinaux, Archevêques & Evêques sont exempts de la Jurisdiction, lors même qu'ils osent attenter à Sa Majesté Royale.

Il y eut enfin une Déclaration expédiée suivant cet Arrêt, mais jamais elle n'a été ni enregistrée, ni envoyée même au Parlement. Et d'ailleurs, soit par une heureuse inadvertance, ou par l'habileté de quelque fidèle serviteur du Roi, qui aura eu part à la rédaction de cette Déclaration, on y trouve une clause qui suffiroit seule pour conserver la règle en son entier; puisqu'elle porte que *le procès sera fait aux Cardinaux & aux Evêques coupables, suivant les formes observées dans le Royaume aux causes des Evêques; & par conséquent on sera toujours en droit de dire que c'est à la charge du cas privilégié.*

1700.

## X I V.

Quiconque examinera bien les exemples qu'on vient d'expliquer, en tirera cette conséquence générale, que quoique des raisons d'Etat & des considérations de politique aient souvent empêché que le Roi n'ait usé de tout son pouvoir contre les Cardinaux coupables de crime de Lèze-Majesté; on n'a cependant jamais douté en France, qu'il n'eût droit de les faire punir comme ses autres sujets rebelles à son autorité.

Qu'ainsi l'ont déclaré les Rois par leurs Lettres Patentes, les Parlements par leurs Arrêts, les Ambassadeurs par leurs négociations, les Evêques & les Cardinaux mêmes par leurs amis.

Qu'il seroit absurde de prétendre que les Tribunaux Séculiers eussent le pouvoir de commencer une instruction criminelle contre un Cardinal, & qu'ils n'eussent pas le pouvoir de l'achever; puisqu'il ne faut pas plus de pouvoir pour juger que pour informer, & que celui qui peut faire une instruction, peut aussi rendre un jugement.

Qu'en effet, l'exemple du Cardinal de Châtillon, montre qu'on étoit bien persuadé que le Parlement peut juger définitivement le procès d'un Cardinal, comme celui de tout autre accusé; & que si dans les autres exemples, les choses n'ont pas été portées à cette extrémité, c'est à l'égard du Cardinal Ballue, pour la difficulté de convenir avec le Pape de la forme de l'instruction; à l'égard du Cardinal de Guise, parce que le Roi seul le condamna, & le fit mourir par un acte de puissance absolue; à l'égard du Cardinal de Bourbon, parce que Henri III voulut seulement le mettre hors d'état de nuire, & non pas lui faire faire son procès; à l'égard du Cardinal de Plaisance, parce que le décret décerné contre lui, étoit plutôt une menace, & une protestation contre tout ce qu'il pourroit faire, que le commencement d'une véritable & sérieuse procédure; à l'égard du Cardinal

de Sourdis, pour des raisons qui ne sont pas connues, & à l'égard du Cardinal de Retz, pour des raisons qui ne le sont que trop, mais qui ne portent aucune atteinte à l'autorité Royale.

1700.

Ainsi de tous ces faits bien discutés, il n'y en a aucun qui soit contraire au droit du Roi, & il y en a qui lui sont favorables, & par conséquent les regles générales que l'on a établies dans les deux premières parties de ce Mémoire, subsistent en leur entier à l'égard des Cardinaux, comme à l'égard des autres Sujets du Roi.

## X. V.

On a différé jusqu'ici de répondre à une objection que l'on peut tirer du Concordat en faveur des Cardinaux. Il y dit que les *Cardinaux de la Sainte Eglise Romaine, qui travaillent continuellement pour l'Eglise Universelle, & les Officiers du Pape exerçant actuellement leurs fonctions, ne sont point compris dans le Décret*, par lequel le Pape s'oblige à donner toujours aux François des Juges dans le Royaume.

Mais,

1°. Cette disposition ne regarde que les affaires Ecclésiastiques, dans lesquelles seules le Pape peut recevoir des appellations, & nommer des Commissaires pour les juger dans le Royaume; ainsi elle n'a aucune application aux matieres temporelles, & elle en a encore moins aux crimes de Lèze-Majesté.

2°. Cette exception n'a lieu, suivant les termes mêmes du Concordat, qu'en faveur de ceux qui travaillent continuellement pour l'Eglise Universelle: *Qui continub pro Universali Ecclesiâ laborant*, c'est-à-dire, qui résident à Rome qui entrent dans les Congrégations, qui assistent aux Consistoires, en un mot, qui exercent actuellement leurs fonctions, comme le Concordat le remarque à l'égard des Officiers de la Cour de Rome, *Officia sua adu exercentes*. Si les Cardinaux qui sont en cet état, commentent quelques fautes dans

1700.

à une Eglise étrangère, & le soumettent au Pape d'une manière particulière; mais ces deux engagements; comme on l'a dit ailleurs, ne le dispensent point de la fidélité inviolable qu'il doit au Prince dont il est né sujet. La qualité de l'Evêque étranger n'efface pas plus le droit naturel que celle de Cardinal; ainsi cette question est précisément la même sous un autre titre, que celle qu'on a traitée dans la troisième partie de ce Mémoire, l'orsqu'on a comparé les devoirs du Sujet avec ceux du Cardinal; & si on la fait entrer dans le plan général de ce Mémoire, c'est moins par nécessité, que pour ne rien omettre, puisqu'elle se décide précisément par les mêmes principes que la question qui naît de la qualité de Cardinal.

On croit donc pouvoir conclure d'un Mémoire qui a excédé de beaucoup la mesure dans laquelle on avoit d'abord espéré de le renfermer.

Que si la simple qualité d'Ecclésiastique, à laquelle néanmoins le privilège Clérical, s'il étoit aussi étendu que la Cour de Rome le prétend, devoit être attaché, n'emporte aucune exception de la Jurisdiction des Princes en matière criminelle dans tout ce qui intéresse l'ordre, la tranquillité, & la sûreté publique.

Que les Evêques n'ont rien qui les distingue en ce point des Ecclésiastiques du second Ordre; & que le droit & le fait sont également d'accord sur ce point.

Que les Cardinaux, soit qu'on les considère dans leur état ecclésiastique, soit qu'on les envisage dans leur état politique, ne peuvent aspirer à une exemption, que les maximes & les usages de la France ne leur refusent pas moins qu'aux Evêques.

Qu'enfin, la dignité d'Evêque d'un Diocèse étranger, n'ajoute rien aux raisons que l'on peut tirer de celle de Cardinal, & que par conséquent, de quelque côté que l'on considère le Cardinal, au sujet duquel ce Mémoire a été fait, il est également soumis à la puissance & à la justice du Roi.

PRÉCIS

# PRÉCIS DU MÉMOIRE

*Sur la Jurisdiction Royale \*.*

**S**Il la nature n'a point fait naître un Cardinal indépendant de l'autorité du Roi, la Religion ne le soustrait pas davantage à la puissance de son Prince.

De quelque privilege que la Cour de Rome ait voulu flatter les Ecclésiastiques pour se les assujettir entièrement, le droit est certainement du côté des Princes, soit que l'on considère que les Ecclésiastiques ne cessent pas d'être hommes & citoyens en devenant Ecclésiastiques, soit que l'on examine la nature de la puissance Séculière, qui seroit imparfaite si elle n'étoit pas universelle, par rapport à la fin pour laquelle elle est établie, & qui ne se suffiroit pas pleinement à elle-même, s'il falloit qu'elle fût obligée de demander la punition d'un de ses Sujets à une autre Puissance.

Si le droit naturel est pour les Princes, il n'y a que le Droit Divin qui ait pu y déroger ; & ce Droit Divin ne peut se trouver que dans l'ancienne ou dans la nouvelle Loi.

Or, ni l'une ni l'autre ne donnent aucune atteinte au pouvoir des Princes sur les Ecclésiastiques dans les matieres temporelles.

Au contraire l'une & l'autre le confirme, & sur-tout la Loi nouvelle, la doctrine & l'exemple de Jésus-Christ, la conduite des Apôtres, les maximes qu'ils ont enseignées sur l'obéissance due aux Princes, l'interprétation des peres de l'Eglise, la Tradition la plus pure & la plus ancienne, la soumission des plus grands Evêques, des Patriarches, des Papes mêmes, sont autant de preuves éclatantes qui font voir que le droit des Princes a plutôt été augmenté que diminué par les principes du Christianisme, & que ce qui n'étoit auparavant qu'un droit humain & naturel, est devenu depuis l'établissement de

\* Louis XIV avoit demandé le Mémoire précédent à l'occasion de l'affaire assez connue du Cardinal de B.... Le Prince ayant désiré d'en avoir un Précis, M. d'Aguessseau, alors Procureur-Général, le rédigea tel qu'on le donne ici.



1700.

la Religion, un Droit Divin, & un précepte positif de la Loi nouvelle.

De ces principes, il est aisé de conclure que si l'Eglise a quelque privilège en cette matière, elle le tient tout entier de la grace & de la protection des Souverains, qu'ils peuvent l'accorder ou ne pas l'accorder, l'étendre ou le limiter à leur gré, le révoquer, le suspendre, le tempérer comme il leur plaît.

Ainsi l'on fait sentir les Empereurs Romains, auteurs de ce privilège, soit par les termes dans lesquels ils l'ont accordé, soit par les exceptions, ou les restrictions qu'ils y ont ajoutées, & sur-tout, par la célèbre distinction du crime Ecclésiastique & du crime commun ou purement politique.

L'Eglise a applaudi aux Loix de ses Empereurs, & sur-tout à celle de Justinien, qu'elle a canonisées, pour ainsi dire, en les insérant dans les collections de ses Décrets.

Ces Loix ont survécu à la destinée de l'Empire Romain; la France, sur-tout, les a reçues & observées sous la première race de nos Rois, comme l'Eglise l'a reconnu elle-même dans un Concile tenu en ce tems, & comme des Historiens dont le témoignage n'est pas suspect, puisqu'ils étoient Evêques, l'attestent également.

Si dans la suite, & principalement vers la seconde race de nos Rois, la piété des Princes, l'intérêt du Clergé, l'autorité des Evêques qui s'attribuoient jusqu'au droit de déposer les Empereurs; le mauvais usage, si on l'ose dire, que nos Rois avoient introduit de se rendre eux-mêmes accusateurs des Evêques coupables de Lèse-Majesté (ce qui répandoit une suspicion général sur tous les Tribunaux séculiers) ont paru ébranler les anciennes maximes, & donner lieu aux défenseurs de la Jurisdiction Ecclésiastique d'en avancer de nouvelles, que les premiers siècles de l'Eglise avoient ignorées; si les fausses Décrétales qu'une imposture trop heureuse fit paroître en ce tems-là, appuyèrent & consacrerent en quelque manière cette nouvelle doctrine; si la témérité des compilateurs des Loix Ecclésiastiques & politiques, alla jusqu'à

altérer & à tronquer les Loix des Empereurs, en les citant d'une manière infidèle; on a bientôt reconnu & la fausseté des principes, & le danger des conséquences de ce privilège abusif: on a senti qu'il tendoit d'un côté, à faire jouir les Clercs d'une impunité pernicieuse à la société, & de l'autre à les rendre sujets du Pape qui prétendoit s'ériger par-là, une monarchie, même temporelle, sur les Ecclésiastiques répandus dans tous les Etats des Princes Chrétiens.

On s'aperçut donc du piège qu'on avoit tendu à la piété des Princes sous le voile de la Religion. On revint à la sagesse & à la simplicité de l'ancien droit. Ce retour fut marqué par plusieurs traits éclatans, & entr'autres par des Lettres d'abolition qu'un Archevêque de Bourges fut obligé d'obtenir du Roi, pour avoir avancé dans des Statuts Synodaux, que les Clercs ne pouvoient être ni poursuivis, ni punis civilement ou extraordinairement, par un Juge séculier.

Ainsi on rétablit pleinement la distinction que les Empereurs Romains avoient faite entre le crime Ecclésiastique & le crime politique. Les Papes mêmes furent obligés de donner lieu au rétablissement de cette distinction, en reconnoissant qu'il y avoit certains cas énormes qui faisoient perdre aux coupables le privilège Clérical.

C'est sur-tout au crime de Lèze-Majesté, qu'on peut appliquer cette règle, quoique la modération de nos Rois les ait souvent portés à attendre le Jugement du Tribunal Ecclésiastique, avant que de faire condamner dans les Tribunaux Séculiers, les Clercs accusés de ce crime.

Les Evêques n'ont rien qui les distingue en cette matière, des Ministres d'un ordre inférieur.

C'est une vérité reconnue par ceux mêmes qui sont le plus opposés en ce point à l'autorité des Rois, puisque les principes généraux qu'ils établissent, comprennent les moindres Clercs, comme ceux du premier ordre, & que c'est pour cette raison, qu'on a donné au privilège dont il s'agit, le nom de privilège Clérical.

Aussi les Princes se sont toujours maintenus dans la possession

de connoître des crimes commis par les Evêques, comme de ceux qui avoient été commis par d'autres Ecclésiastiques.

On peut rapporter les preuves de cette possession à quatre tems principaux.

Le premier, depuis la venue de Jésus-Christ, jusqu'au regne des enfans de Constantin.

Le second, depuis ce regne jusqu'au commencement de la seconde race de nos Rois.

Le troisieme, depuis la seconde race, jusques vers le commencement de la troisieme.

Et le dernier, depuis la troisieme Race, jusques à présent.

De ces quatre tems, le troisieme seul est douteux, à cause des mauvaises maximes qui commencerent à s'introduire alors, sur l'autorité des Princes, & sur celle du Pape.

On trouve dans les trois autres des preuves certaines du droit des Princes. Plusieurs exemples d'Evêques, de Patriarches, de Papes mêmes, jugés par les Empereurs; ou par les Tribunaux Séculiers, l'établissent; les exemples mêmes des jugemens Ecclésiastiques rendus sur des crimes publics dans ces deux premiers tems, la confirment, puisqu'on voit que c'est par l'autorité des Princes que les Evêques en ont été établis Juges.

Sans parler de tout ce qui s'est passé sous les Empereurs Romains, & sous les deux premieres races de nos Rois, on trouve près de vingt exemples d'Evêques accusés dans des Tribunaux séculiers; six ou sept Evêques condamnés à des peines légères, à la vérité, mais qui ne prouvent pas moins pour cela, l'autorité légitime de la Puissance qui les condamnoit.

S'il y a plusieurs procès criminels commencés contre des Evêques qui n'ayent pas été suivis d'un jugement définitif, la religion des Princes, la conjoncture des tems, les prétentions des Papes, par rapport aux jugemens canoniques qui retardoient les jugemens séculiers, parce qu'ils devoient les

précéder, en ont été les principales causes, sans qu'on en puisse tirer aucune conséquence contre le droit incontestable des Rois.

Si l'on passe de la personne des Evêques à celle des Cardinaux, le privilège des derniers ne paroîtra pas mieux établi que celui des premiers.

On ne peut les considérer que comme Ministres de l'Eglise, ou comme Ministres d'un Prince étranger.

Si on les envisage dans leur état Ecclésiastique, ils ne sont que Diacres, Prêtres, ou Evêques, & par conséquent ils ne peuvent de droit avoir de plus grand privilège que ceux qui sont dans le même degré de la Hiérarchie. L'honneur qu'ils ont d'être consacrés au service de la première Eglise, d'être à présent les Electeurs des Papes, & les Conseillers nés du Souverain Pontife, peut bien les distinguer dans l'ordre de la puissance Ecclésiastique, mais non pas les soustraire à une puissance d'un autre genre, c'est-à-dire, à l'autorité temporelle des Rois; & quelque élevés qu'ils soient, peuvent-ils prétendre avoir plus de privilège que le Pape même, qui tant qu'il n'a pas réuni la qualité de Prince temporel à celle de Chef de l'Eglise, a été soumis à la Puissance des Empereurs.

Si on les considère dans leur état politique comme Ministres d'un Prince étranger, l'engagement qu'ils contractent avec lui n'étant que d'un droit purement civil & positif, ne peut rompre les nœuds naturels & indissolubles qui attachent un sujet à son Souverain; toute autre obligation doit céder à ce premier devoir: souvent & presque toujours, ce que les Cardinaux doivent au Roi, n'est point incompatible avec ce qu'ils doivent au Pape; mais si ces deux engagements se trouvent contraires, celui que Dieu même a formé, doit l'emporter sur celui qui est l'ouvrage de l'homme.

Ainsi le supposèrent autrefois nos Peres, lorsqu'ils faisoient jurer aux Cardinaux de revenir de Rome, aussi-tôt que le Roi les rappelleroit auprès de lui.

Ainsi le Parlement l'a-t-il encore déclaré de nos jours,

1700.

lorsqu'il reçut le Procureur Général appellant d'une Bulle d'Innocent X, qui défendoit aux Cardinaux de sortir de l'Etat Ecclésiastique, sans la permission du Pape.

Ainsi l'ont souvent reconnu les Papes mêmes, lorsqu'ils ont supposé qu'un Cardinal pouvoit commettre un crime de Lèze-Majesté, contre son Prince naturel, & par conséquent qu'il ne cessoit point d'être sujet pour devenir celui du Pape; car il n'y a qu'un sujet qui puisse commettre un crime de Lèze-Majesté.

Il ne faut donc pas s'étonner après cela, si depuis même que les Cardinaux sont parvenus au point de grandeurs où nous les voyons aujourd'hui, on n'a point douté en France que le Roi ne fût en droit de leur faire faire leur procès, lorsqu'ils commettoient un crime, & sur-tout un crime de Lèze-Majesté.

Le Cardinal de Constance fut accusé sous Louis XI, & condamné à une amende.

Le Cardinal Ballue fut accusé & arrêté prisonnier sous le même Prince. Dans toute négociation qui se passa, sur ce sujet, entre le Pape & le Roi, la France soutint hautement les mêmes maximes qu'elle soutient encore aujourd'hui, le pouvoir suprême des Rois dans les matieres temporelles, établi par le droit Divin, tant sur les Ecclésiastiques *de quelque état qu'ils soient*, que sur les Laïcs, la distinction du délit commun, & du cas privilégié, déjà si ancienne dans le Royaume, qu'on ne se souvenoit point d'avoir jamais vu pratiquer le contraire; enfin l'atrocité du crime de Lèze-Majesté, qui fait cesser toute exemption, & tout privilège.

Le Cardinal de Châtillon fut non-seulement accusé, mais condamné sous le regne de Charles IX, par un Arrêt célèbre du Parlement, & si la peine ne paroît pas répondre au titre de l'accusation; il n'en faut accuser suivant toutes les apparences, que la conjoncture du tems dans lequel l'Arrêt fut rendu; mais la compétence du Tribunal n'en est pas moins bien établie.

La mort du Cardinal de Guise, & la détention du Car-

dinal de Bourbon sous Henri III; donnerent occasion d'examiner à fond cette matiere; & trois grands Prélats, le Cardinal de Joyeuse, le Cardinal d'Osat, l'Evêque du Mans, justifierent la conduite d'Henri III, par des principes qui sont encore plus véritables, quand on les a appliqués à une accusation instruite dans toutes les formes.

Le Cardinal de Sourdis décrété de prise de corps par le Parlement de Bordeaux sous les yeux de Louis XIII, & avec l'approbation expresse de ce Prince; enfin le Cardinal de Retz accusé par ordre du Roi, en vertu d'une commission adressée au Parlement, sont autant d'exemples qui prouvent la possession de nos Rois & de nos Magistrats sous leur autorité.

Si des considérations de politique, si des raisons d'Etat, & souvent des conseils inspirés par des intérêts particuliers, ont suspendu quelquefois ces grandes & importantes affaires, l'autorité du Roi, n'y a souffert aucun préjudice; puisqu'après tout, il ne faut pas être moins compétent pour instruire un procès que pour le juger, & pour décréter un coupable, que pour le condamner.

Ainsi la qualité de Cardinal n'effaçant point les engagements naturels, y ajoute encore ceux de la reconnaissance, & un Cardinal qui viole les uns & les autres, mérite d'être poursuivi, & comme rébelle à l'égard de son Prince, & comme ingrat à l'égard de son bienfaiteur.

Si la place qu'il tient dans le Sacré Collège lui attribue, outre cela, la qualité d'Evêque d'un Diocèse étranger, cette qualité ne peut lui donner un privilège plus grand que la dignité même de Cardinal; à la vérité, s'il commettoit une faute comme Evêque d'Albano ou d'Osie, il n'auroit que le Pape pour Juge; mais dès le moment qu'ils s'agit d'un crime de Lèze-Majesté commis dans le Royaume, le Roi seul peut venger Sa Majesté méprisée; & il aviliroit ce caractère auguste qu'il n'a reçu que de Dieu, s'il étoit obligé d'aller demander justice contre un sujet infidèle, à un Prince étranger.

1700.

## M É M O I R E

*Sur le Droit de Joyeux Avénement à la Couronne,  
sur l'Eglise Métropolitaine de Cambray, & les  
Eglises d'Arras & de Saint-Omer.*

**L**E Roi peut avoir deux titres différens pour exercer le Droit de Joyeux Avénement sur cette Eglise.

L'un, comme Roi de France, en regardant cette Eglise comme unie & confondue avec le reste du Royaume dans lequel le droit de Joyeux Avénement est universellement reçu.

L'autre, comme exerçant la même souveraineté sur cette Eglise, que l'Empereur y exerçoit autrefois, & pouvant y jouir du Droit des premières prières, auquel il est censé avoir été subrogé par la conquête de Cambray.

Ainsi double Droit à considérer dans la personne du Roi, l'un, que l'on peut appeler le Droit Royal; l'autre, qui peut être qualifié Droit Impérial : double Droit qui forme les deux questions principales qu'il s'agit de décider,

## P R E M I E R E Q U E S T I O N ,

*Droit Royal.*

Cette première question en fait naître deux autres ; car pour la bien approfondir, il paroît nécessaire d'examiner,

1°. Quelle est l'origine de la nature de ce Droit, considéré en lui-même, tel qu'il s'exerce sur les Eglises de l'ancien Royaume.

2°. Si ce droit peut être étendu aux Eglises des Provinces nouvellement conquises, & réunies ou unies à la Couronne.

PREMIER.

## PREMIER POINT.

*Origine & nature du Droit de Joyeux Avènement dans les terres de l'ancienne domination du Roi.*

Quoique l'on joigne dans un même article , ce qui regarde l'origine & la nature de ce droit , à cause de la grande affinité qui est entre ces deux choses , il est nécessaire néanmoins de les envisager d'abord séparément. Pour discuter plus exactement cette matière , on commencera par ce qui regarde l'origine.

On peut examiner trois choses sur cette origine :

1<sup>o</sup>. Si elle est fondée sur un titre émané de la puissance du Pape , comme un indult semblable à ceux que nos Rois ont eu des Souverains Pontifes pour d'autres genres de collations ;

2<sup>o</sup>. Si elle n'a d'autre titre qu'une longue possession , & le consentement des Eglises ;

3<sup>o</sup>. Quels sont les motifs & les fondemens de cette ancienne possession.

Quelques uns de nos Auteurs , peu instruits de la véritable origine du Droit de Joyeux Avènement , ou prévenus par la lecture des Docteurs Ultramontains , ont cru que nos Rois en jouissoient en vertu d'un indult du Pape ; & du Tillet même , quoique plus versé qu'aucun autre dans les antiquités de la Jurisprudence Française , a rapporté l'origine de ce Droit à l'indult que le Pape Clément VI accorda au Roi Philippe de Valois , & par lequel il lui permit , pour une fois seulement , & par droit des premières prières , de mettre un Religieux & une Religieuse dans chaque Abbaye & Prieuré conventuel du Royaume.

D'autres remontent encore plus haut , & voulant toujours chercher l'origine du Droit de Joyeux Avènement dans la volonté & dans la concession gracieuse des Souverains Pontifes , font descendre ce droit d'une Bulle du Pape Boniface VIII ,

*Tome V.*

*Xx*



qui permet au Roi Philippe-le-Bel de placer à son choix un sujet capable dans chaque Eglise cathédrale ou collégiale de son Royaume.

On veut encore rapporter à ce droit le privilège que Clément VII prodigue de ses graces pour assurer son autorité dans un schisme, donna à Charles VI pour son Joyeux Avénement à Avignon, de nommer deux Prébendes de chaque Eglise cathédrale ou collégiale de son Royaume, voulant même que les graces du Roi fussent préférées aux réserves du Saint-Siege.

Il seroit inutile d'ajouter à l'énumération de ces privilèges, l'indult que le Pape Innocent VI accorda au Roi Jean, pour conférer trente Prébendes dans les Eglises cathédrales ou collégiales de ses Etats, parce qu'il est évident qu'un privilège si limité ne pouvoit avoir aucun rapport avec le Droit de Joyeux Avénement.

A l'égard des trois autres, les conjectures des Auteurs qui veulent y trouver l'origine de ce droit, peuvent être un peu plus spécieuses; mais elles ne paroissent pas mieux fondées.

On pourroit dire, d'abord, qu'il n'est pas vraisemblable que le Droit de Joyeux Avénement soit fondé sur une concession du Pape, parce qu'il paroît par le récit de quelques Historiens, que nos Rois n'ont pas voulu recevoir de pareilles graces, si l'on en croit *Thomas de Wassingham, de hypodigmatæ Neustriae*. Un Clerc qui revenoit de Rome, ayant apporté à Louis-le-jeune, une Bulle du Pape qui lui donnoit le droit de conférer une Prébende dans chaque Eglise cathédrale de son Royaume, avec les fruits échus pendant la vacance. Ce Prince fit aussi-tôt jeter cette Bulle dans le feu, disant qu'il aimoit mieux la brûler dans ce monde, que de brûler pour elle dans l'autre. Enfin, le Chancelier Broynard raconte un fait semblable de S. Louis, qui dit à son Ambassadeur, au sujet d'un pareil privilège qu'il lui apportoit de Rome: *Je vous loue d'avoir bien fait mes affaires, mais je ne vous loue pas de m'avoir apporté un tel privilege, parce que je sens avec combien*

*Vid. Vanespem, tom. I, pag. 95.*

de danger , & pour mon ame , & pour mon Royaume , je le recevrais ; après quoi il le fit mettre dans le feu.

Mais ces Princes ont eu des successeurs moins scrupuleux , qui n'ont pas fait difficulté de recevoir de pareilles graces des Papes. Cette première Réflexion n'est pas suffisante , & ne nous dispense point d'examiner les trois privileges accordés à trois de nos Rois en cette matiere , par les Souverains Pontifes.

Pour commencer par le plus ancien , c'est-à-dire par celui de Boniface VIII , outre qu'on verra dans la suite , que nos Rois étoient en possession du Droit de Joyeux Avénement long-tems avant la Bulle de ce Pape , il est aisé de se convaincre qu'elle ne regarde en aucune maniere le Droit de Joyeux Avénement.

1<sup>o</sup>. L'intention du Pape , en accordant ce privilege au Roi Philippe-le-Bel , étoit , comme il le marqua lui-même dans la suite , que ce Prince pût faire licitement ce qu'il faisoit illicitement ; *volumus ut Rex faciat licitè , quod facit illicitè* (a) ; paroles qu'on ne peut rapporter naturellement qu'à la célèbre querelle de Boniface VIII avec Philippe-le-Bel , sur la Régale ; & cette conjecture est d'autant plus vraisemblable , qu'on ne voit point qu'il y ait jamais eu aucun différend entre ce Pape & ce Prince , sur ce qui regarde le Joyeux Avénement. Ainsi , rapporter le privilege de Boniface VIII à ce Droit , au lieu de le rapporter à la Régale , c'est supposer que le Pape a voulu remédier à un mal dont il ne se plaignoit point , & dont il ne pouvoit plus même se plaindre , ( puisque Philippe-le-Bel , assis depuis long-tems sur le Trône , dans le tems que cette querelle avoit sans doute consommé

(a) Ce qui peut néanmoins en faire douter , est que la querelle de la Régale ne paroit avoir commencé que vers l'année 1301 ; au lieu que , suivant Raynaldus , la Bulle de Boniface VIII est de l'année 1297 , mais on peut dire qu'avant la querelle même , ce Pape , qui étoit fort opposé aux collations des Laïques , a voulu accorder cette grace au Roi , pour l'engager plus facilement dans la suite à renoncer au droit de Régale , & en effet , ce fut après le commencement de la querelle sur la Régale , que le Pape dit ces paroles , en reprochant au Roi la grace qu'il lui avoit faite ; *volumus ut Rex faciat licitè , quod facit illicitè*. Voy. l'Hist. de l'Université , t. 4 , p. 52.

son Droit de Joyeux Avénement , supposé qu'il l'ait exercé ) ; au lieu de remédier au mal dont il se plaignoit , c'est à-dire à l'exercice de la Régale , qui se renouvelloit tous les jours à ses yeux.

Il est vrai que par ce privilege , le Roi n'acqueroit que la collation d'une Prébende dans chaque Eglise cathédrale ou collégiale , & que par-là ce Droit auroit été *plus conforme à celui de Joyeux Avénement , que celui de la Régale* , par lequel le Roi peut conférer plusieurs Prébendes dans chaque Eglise : c'est la principale raison de ceux qui rapportent cette Bulle au Droit de Joyeux Avénement. Mais , bien loin que cette espece de conformité doive faire présumer qu'il fût question dans la Bulle de Boniface VIII , du Droit de Joyeux Avénement , c'est ce qui prouve au contraire qu'il s'agissoit du Droit de Régale. On ne présumera pas , sans doute , que Boniface VIII , qui avoit tant d'horreur pour les collations des Laïcs , eût voulu amplifier & étendre le Droit du Roi : c'est cependant ce qu'il auroit fait , si l'on suppose que sa Bulle regarde le Droit de Joyeux Avénement , puisqu'au lieu que ce Droit n'a lieu que dans les Eglises dont les Prébendes sont à la collation de l'Evêque , le privilege de Boniface VIII s'étendoit à toutes les Eglises cathédrales ou collégiales ; & au lieu que le Roi ne pouvoit exercer qu'une fois le Droit de Joyeux Avénement , la réserve établie par la Bulle , sembloit affecter perpétuellement une Prébende à la collation du Roi. Mais si l'on suppose au contraire que cette Bulle regardoit la Régale , alors il sera vrai de dire qu'elle restreignoit ce Droit , & qu'elle le renfermoit dans les bornes étroites ; ce qui , étant bien plus vraisemblable & plus conforme au caractère & à l'intention de Boniface VIII , on ne peut gueres douter que son intention n'ait été de substituer cet indult au Droit de Régale , & de contenter le Roi par une espece de dédommagement de compensation qu'il lui accordoit.

2°. Si l'on donne une autre interprétation à cette Bulle , on ne pourra plus comprendre ce que le Pape pouvoit gagner

par ce tempérament ; il augmentoit par-là le Droit de Joyeux Avénement ; il ne touchoit point au Droit de Régale , si l'on suppose avec ceux qui sont dans cette opinion , que ce privilege n'y avoit aucun rapport. Ainsi , le Roi auroit tout gagné par ce titre , & n'auroit rien perdu : c'est ce qu'il est impossible de rendre vraisemblable à tous ceux qui connoissent le génie & le caractère du Pape Boniface VIII ; & si cela avoit été ainsi , comment ce Pape auroit-il jamais pu croire , & comment auroit-il pu dire , qu'il mettoit le Roi en état de faire légitimement ce que ce Prince avoit fait jusques-là illégitimement ? *Ut Rex faciat licitè , quod facit illicitè* , puisque la Régale auroit toujours subsisté en son entier ; & par conséquent , que suivant les principes du Pape , le Roi auroit toujours continué de donner des collations illicites , comme il lui reprochoit de l'avoir fait jusqu'alors.

3°. On ne voit point d'ailleurs que cet indult de Boniface VIII fût perpétuel , & qu'il dût passer aux successeurs de Philippe-le-Bel. Ils ne l'ont même jamais prétendu : aucun Roi n'a allégué ce titre pour continuer de jouir du Droit de Joyeux Avénement. Les successeurs de Philippe-le-bel ont même obtenu d'autres indults dans la suite , comme le Roi Jean , pour conférer jusqu'à trente Prébendes , & Charles VII , pour en conférer deux dans chaque Chapitre ; indults qui auroient dérogé en quelque sorte à leur droit , s'ils avoient reçu d'un Pape antérieur , la faculté de disposer d'une Prébende dans chaque Chapitre , puisqu'ils auroient reconnu par-là qu'ils avoient besoin d'un nouveau titre , à moins qu'ils n'eussent pris la précaution de faire une réserve de leur ancien droit ; ce qu'on ne voit point qu'ils aient fait.

Le privilege de Philippe de Valois , mérite encore moins d'examen , puisqu'il ne regardoit que les Monasteres , & qu'il étoit limité à une fois seulement : on ne peut y trouver un fondement solide , pour fixer à cette époque l'origine du Droit de Joyeux Avénement.

Enfin , le Droit que Clément VII accorda au Roi Charles VI , de donner deux Prébendes dans chaque Chapitre , n'étoit

encore qu'un privilege personnel qui devoit se consommer par la concession de ces deux Prébendes ; & Froissard , qui rapporte ce fait , marque bien que ce fut à l'occasion du *Joyeux Avénement* de Charles VI à Avignon ; que ce droit lui fut accordé : mais il ne dit point que ce fut à cause de son *Joyeux Avénement* à la Couronne ; qu'il portoit depuis neuf ans ou environ ; quand le Pape lui fit cette grace ; & le même Pape en ayant usé presque de même à l'égard de plusieurs autres Princes qui vinrent le saluer à Avignon , & qu'il vouloit s'attacher aux dépens de l'Eglise , on ne trouve rien dans ce fait que de personnel & de passager , rien par conséquent qui ait pu établir pour toujours le Droit de *Joyeux Avénement*.

On ne peut donc s'empêcher de reconnoître que nos Rois ne sont nullement redevables de ce droit à la libéralité du Saint-Siege , & qu'il doit par conséquent avoir un autre origine.

Mais quelle est cette origine ? Il n'en paroît pas d'autre d'abord que la possession du Roi & le consentement des Eglises : mais en même tems , il faut convenir que le commencement de cette possession est obscur , & que pendant plusieurs siècles , les preuves en sont rares & peu suivies.

La plus ancienne de routes , est celle qui se trouve dans un Arrêt de l'année 1274 , qui oblige les Religieux de Coucy à recevoir une Demoiselle qui avoit la nomination du Roi.

On peut faire deux remarques importantes sur cet Arrêt :

L'une , que le fond du Droit n'étoit pas contesté par ces Religieuses : elles ne prétendoient se dispenser de déférer à la nomination du Roi , que parce que l'Abbaye se trouvoit alors vacante , *dicentes quod Abbatissâ carebant*.

L'autre , que l'énonciation de cet Arrêt , plus importante encore que la décision , fait voir que l'origine du Droit de *Joyeux Avénement* , remonte bien plus haut que la date de l'Arrêt. Il y est dit que le Roi usant de son droit propre au commencement de son regne , & après son couronnement , peut mettre dans chaque Abbaye d'hommes un Religieux , & dans

chaque Abbaye de filles une Religieuse, pourvu qu'elle soit une Abbaye qui soit en sa garde.

*Cum Dominus Rex utendo jure suo proprio in principio sui regiminis, post suam coronationem in Abbatia sui regni de guardia sua, possit ponere, videlicet in Monasterio Monachorum unum Monachum, in Monasterio Monialium unam Monialem, &c.*

En réunissant trois choses qu'on peut distinguer dans cette nonciation, l'une, que le Roi exerce cette faculté, *usant de son droit propre*, l'autre, qu'il l'exerce au commencement de son regne, & la dernière enfin, qu'il l'exerce dans les Abbayes qui sont en sa garde, on peut se former une idée assez juste de l'origine du Droit de Joyeux Avénement, sur-tout si l'on y joint encore un autre Droit de la Couronne, qui est celui de serment de fidélité.

On ne sauroit envisager ces quatre choses ainsi réunies, sans y appercevoir des vestiges du droit féodal, qui, suivant toutes les apparences, a donné la naissance au droit de Joyeux Avénement, comme tous ceux qui sont bien instruits des antiquités françoises, savent qu'il l'a donnée au Droit de Régale.

1<sup>o</sup>. Ce n'est point par un pouvoir emprunté ou émané d'une puissance étrangère; c'est comme *usant de son droit propre*, que le Roi exerce celui de Joyeux Avénement; termes remarquables, qui font voir que ce droit est regardé comme une espèce de droit temporel & domanial, ou de droit de souveraineté, puisqu'il n'y a qu'un droit de cette nature qui puisse être appelé le droit propre du Roi.

2<sup>o</sup>. C'est un droit qu'il exerce dans les Abbayes qui sont en sa garde: mais ce qui restreint l'usage de ce droit, est aussi ce qui le caractérise par les termes de *droit propre*. On auroit pu entendre un droit de souveraineté, aussi bien qu'un droit féodal: mais la limitation de ce droit aux seules Abbayes qui sont dans la garde du Roi, le détermine à l'espèce du droit féodal, dont il dérive manifestement, puisqu'il ne s'applique qu'aux Eglises dont le Roi étoit le Seigneur immédiat.

3°. C'est au commencement de son regne qu'il use de ce droit ; & si l'on y joint celui du serment de fidélité , il en use aussi lorsque l'Evêque entre en possession de son Evêché ; double prérogative , qui exprime parfaitement le caractère du droit féodal , suivant lequel les vassaux sont obligés de reconnoître leur Seigneur en deux tems ; l'un , quand ils commencent à jouir de leur fief ; l'autre , quand ils ont un nouveau Seigneur.

Ainsi , par le droit de Régale , pendant la vacance des Sieges , le Roi , comme gardien & tuteur des Eglises , entre en possession des fruits qui lui sont donnés pour sa garde , & confere les bénéfices qui sont censés en faire partie , suivant la maxime des Canonistes mêmes , comme un gardien noble jouit des revenus de son mineur , & dispose des bénéfices qui sont à sa collation ou à sa présentation , & comme le Roi lui-même en use dans les Provinces où la garde royale est établie.

Mais lorsque le Siege est rempli , l'Evêque ou l'Abbé devenant l'homme du Roi , & étant obligé de lui rendre l'hommage , qu'on appelle aujourd'hui le serment de fidélité , il devroit , suivant les Loix féodales , s'acquitter du droit de relief envers le Roi , qui , suivant l'usage le plus commun des fiefs , est la jouissance d'une année ; & outre ce droit , il y a un grand nombre de vassaux qui sont chargés de quelque redevance d'honneur , qui ordinairement est fixée à un présent qui serve à l'usage de la guerre ou de la chasse ; exercice ordinaire des Nobles : cela s'appelle *Loyaux Aides* , en termes de Jurisprudence féodale.

C'étoit d'ailleurs un ancien usage de faire un présent aux Rois pour leur Joyeux Avénement à la Couronne. M. du Cange rapporte sur le mot *jucundus adventus* , un compte des Trésoriers de France de l'année 1316 , où l'on trouve ces mots : *Pro dono facto Regi ratione jucundi adventûs sui & exercitiûs Flandriae* , 500 lib. Turon.

Les Evêques eux-mêmes étoient en possession d'exiger un

un présent de leurs Vassaux , dans le tems de leur sacre ; c'est un des cas marqués par la constitution de Sicile , où les Seigneurs peuvent exiger de loyaux-aydes de leurs hommes , lib. 3 , tit. 20 , où l'on trouve ces mots : *de Prelatis tamen Ecclesiarum statuimus ut in his tantum casibus ab hominibus suis adjutorium petant . . . . . pro coronatione sua*. Et personne n'ignore que les constitutions de Naples & de Sicile sont presque toutes tirées des usages du Royaume de France. Ainsi , comme les Prélats exigeoient un présent temporel de leurs Vassaux , à l'occasion d'une cérémonie purement spirituelle , c'est-à-dire , de leur sacre , il n'est pas surprenant que réciproquement ils se soient assujettis à faire au Roi une espece de présent ecclésiastique , à l'occasion d'une mutation purement temporelle , c'est-à-dire , de son avènement à la Couronne.

C'est donc pour reconnoître l'affranchissement de tous autres droits , que cette redevance d'honneur , & cette espece de loyaux-aydes ecclésiastiques , a été introduite.

Et parce que le devoir des Vassaux les oblige aussi à reconnoître leur nouveau Seigneur , lorsqu'il arrive une mutation dans le fief dominant , on a voulu que cette reconnaissance fût aussi accompagnée d'un pareil honneur , que l'Eglise sujette & vassale rend à son nouveau Roi & à son nouveau Seigneur , avec cette différence , que comme c'est l'Eglise entiere qui s'acquitte alors de ce devoir , & qui entre , pour ainsi dire , en foi à l'égard du nouveau Souverain , c'est aussi l'Evêché entier , c'est-à-dire , tant l'Evêque que le Chapitre , qui est chargé du Droit de Joyeux Avènement : au lieu que quand il s'agit du serment de fidélité , comme il n'y a de mutation que dans la personne de l'Evêque , sans aucun changement à l'égard du Chapitre , c'est l'Evêque seul qui est chargé de cette expectative.

• Ainsi , & la Régale , & le Joyeux Avènement , & le serment de fidélité , n'ont tous qu'une même source ; ils s'expliquent l'un par l'autre , ils se prêtent un secours mutuel , & c'est même un grand préjugé en faveur de cette conjecture ,

Tome V.

Y y



de voir que les principes qui distinguent ces droits, comme par exemple, celui de Joyeux Avénement, de celui de serment de fidélité, sont des suites naturelles & comme des conséquences nécessaires de leur origine féodale.

On peut encore en conclure que ces droits n'ont rien d'odieux, puisque ce n'est qu'une légère marque d'honneur & de déférence que l'Eglise rend au Souverain, & qui est comme un témoignage de sa reconnaissance, pour l'exemption des droits utiles au Roi, & onéreux à ses Sujets, dont les autres Vassaux sont chargés.

Enfin, on peut aussi expliquer par-là, pourquoi Louis le Jeune & Saint Louis ne voulurent point recevoir des Bulles des Papes, qui leur permettoient de conférer une Prébende dans chaque Eglise Cathédrale de leur Royaume, si ce fait est véritable, il est aisé de concevoir que ces Princes ont rejeté ce privilège.

1°. Parce que c'étoit ajouter une nouvelle servitude à celle du Droit de Joyeux Avénement.

2°. Parce que ce privilège auroit été plus onéreux à l'Eglise, puisqu'il auroit eu lieu dans tout le Royaume : au lieu que le Joyeux avénement avoit lieu seulement dans les Eglises qui étoient dans la garde du Roi.

3°. Parce que ce droit nouveau n'ayant ni les mêmes causes, ni la même faveur que le premier, leur a paru justement intéresser leur conscience, parce qu'il bleffoit les droits de l'Eglise sans raison & sans prétexte, sur le seul fondement de la plénitude de puissance dont le Pape se flatte.

Mais ce seroit abuser de cet exemple, que d'en conclure que les mêmes Princes n'ont pas exercé le Droit de Joyeux Avénement, puisqu'on en pourroit conclure aussi, qu'ils n'ont pas voulu jouir du droit de Régale, quoique le contraire soit entièrement certain.

De cette notion générale de l'origine du Droit de Joyeux Avénement qui se tire de l'Arrêt de 1274, il faut passer maintenant à la discussion des faits qui prouvent l'exercice de ce droit.

Le plus ancien monument du même droit, après l'Arrêt de

1274, se trouve dans les Lettres du Roi Philippe le Long, du 5 Juillet 1317, par lesquelles il mande à ses Officiers de faire retenir en plusieurs Monasteres d'Anjou & aux environs, un Moine en chaque Monastere, comme étant chose qui lui appartenait par droit Royal.

*Philippus, Dei gratiâ, Franciæ & Navarra Rex, omnibus & singulis Justiciariis regni nostri ad quas præsentis Litteræ pervenerint, Salusem. Cum nos discretioni & fidelitati carissimi & fidelis hominis Comitis Valesiæ, Patruï nostri, commiserimus per præsentis, ut in Sancti Nicolai, Sancti Sergii, omnium Sanctorum, de aquariâ Andegavensi, de Borgolio in valleya Sancti Mauri suprâ Ligerim, de Thiromo de valle secretâ & de valle serenâ Monasteriis & Prioratu singulas personas idoneas quas duxeris eligendas, jure nostro regio faciat recipi in monachos & in fratres, in singulis Monasteriis & Prioratu prædictis, mandamus vobis & vestrum cuilibet districte præcipimus, quatenus dictorum Monasteriorum & Prioratûs Abbates & Priorem ad recipiendum prædictas personas quas idem Patruus noster ipsis per suas litteras nominabit, ratione præviâ compellatis. Dat. Paris, die 5 Julii, anno Domini mil ccc. decimo septimo.* Copié sur l'original étant au Trésor des Chartres. Registre coté Valois 2, n°. 37.

Corbin, dans son livre des Droits de Patronage, tom. 2, pag. 326, rapporte un Arrêt tiré entièrement du Registre *Olim*, par lequel le Droit de Joyeux Avénement fut déclaré appartenir au Roi, dans le Monastere de Beaumont en Rouergue, Monastere qui étoit, à proprement parler, un Chapitre Régulier.

L'Arrêt est du 15 Janvier 1322.

(On voit par-tout dans l'Arrêt ces mots: *Præpositum & Canonicos . . . dictum Remundum in Canonicum receperunt*).

On peut faire sur cet Arrêt quelques observations presque semblables à celles qu'on a faites sur celui de 1274.

1°. On y traite ce droit de droit Royal, *Cum Rex locum sibi jure regio debitum in novitate sui regiminis, &c.*

Y y ij

2°. On établit le fondement de ce droit sur trois choses ; l'une, que ce Chapitre étoit de fondation Royale, *Monasterium à nostris fundatum fuisse prædecessoribus, & specialiter à Vice-Comite Betsrensi à quo causam habemus* ; l'autre, qu'il étoit dans la garde spéciale du Roi ; la dernière, que l'on en avoit usé de la même manière en cas pareil, *èd quòd aliàs in casu consimili fuisset aliàs receptus ob idem*.

Mais il est important de remarquer que ces trois motifs, qui furent allégués pour le Roi, ne font annoncés dans l'Arrêt que par alternative ; ce qui suppose qu'on croyoit alors qu'un des trois étoit suffisant pour établir le droit du Roi.

Le Sénéchal de Rhodès ayant été commis pour faire une Enquête sur ces faits, & la preuve s'étant trouvée complète, le Parlement jugea par son Arrêt ; *intentionem Regiam sufficienter esse probatam, & quòd bona temporalia dicti Monasterii Bellemonii ad manum nostram tamdiu tenebuntur, quàm gratia regia executioni debite fuerit demandata*.

Ainsi il paroît clairement par cet Arrêt, 1°. que le Droit de Joyeux Avénement s'étendoit sur les Chapitres Réguliers, comme sur les autres Monasteres ; 2°. que ce Droit ne consistoit que dans de simples prières, & que le Roi étoit en possession de se faire obéir par saisie du temporel.

On trouve dans le même Auteur un pareil Arrêt rendu le 25 Février 1323, contre l'Abbaye de Beaulieu, où le Roi ayant mis *jure suo* un homme d'Eglise, l'Abbé & les Religieux ne voulurent le recevoir, 1°. parce qu'ils nioient qu'ils fussent de fondation Royale ; 2°. parce qu'ils prétendoient que le sujet nommé par le Roi étoit vicieux. *Corbin, tom. 2, p. 234.*

Ainsi le droit n'étoit point contesté à l'égard de toutes les Eglises de fondation Royale.

Les Registres du Parlement nous fournissent encore dans le même siècle des preuves de cette vérité.

On y voit qu'en l'année 1351, le nommé Gilbert ayant été nommé par le Roi pour être reçu dans le Prieuré de Longueville, les Religieux de ce Prieuré prétendirent s'exempter

du Droit de Joyeux Avènement , parce qu'ils soutinrent que c'étoit comme Duc de Normandie , & non pas comme Roi , que le Roi avoit la garde de ce Prieuré ; mais comme il fut prouvé par des titres particuliers , que la garde de ce Prieuré avoit toujours appartenu au Roi , ces Religieux furent condamnés , comme ceux de Beaumont & de Beaulieu l'avoient été.

Ce qui se passa en l'année 1353 , est encore plus remarquable. Le Chapitre d'Arras & le Administrateurs de l'Hôtel-Dieu de cette Ville , ayant voulu contester le Droit du Roi , le Parlement ordonna qu'il seroit fait preuve des faits qui furent articulés de la part du Procureur Général du Roi ; & après les preuves qui en furent rapportées, le Parlement rendit un Arrêt le 11 Février 1353 , qui est une espece d'acte de notoriété , par lequel il atteste deux choses également importantes : l'une , que le Roi avoit droit d'établir & de faire recevoir un Religieux dans chaque Abbaye , ou dans chaque Hôtel-Dieu de son Royaume , principalement quand elle étoit de fondation ou de garde Royale , & que le Roi étoit en possession de ce droit , l'autre que toutes les Eglises Cathédrales étoient dans la garde du Roi.

Enfin , ce qui confirme encore plus que ce droit est un droit Royal , c'est que le Roi de Navarre ayant prétendu , comme Comte de Champagne , jouir de ce droit sur la Léproserie de Saint Lazare de Meaux , le Parlement condamna sa prétention , par un Arrêt de 1318 , que Corbin rapporte , tom. I , chap. 314 , pag. 707.

Il faut à présent joindre à toutes ces anciennes preuves la Formule de la nomination que le Roi accorde en ce cas , & qui a été conservée dans le trésor du style de la Chancellerie de France , imprimé à Paris en l'année 1599.

#### TERMES DE LA FORMULE.

*Nos locum unius Monachi nobis hæc viâ in prædicto Monasterio , rationi Jucundi Adventus nostri , debitum dilecto nostro*

*Clerico . . . . . pietatis intuitu , contulimus & conferimus.*

Cette formule est certainement très-ancienne , puisqu'elle regarde les Monasteres , & qu'il est certain que depuis plusieurs siècles , le Roi n'exerce plus le même droit sur les Abbayes , par les raisons qui seront marquées dans la suite ; ainsi il faut qu'elle soit antérieure au temps où la possession du Roi a été interrompue.

Mais ce n'est pas seulement l'ancienneté de cette Formule qui la rend recommandable ; la principale conséquence qu'on doit en tirer , est qu'il falloit que le droit du Roi fût bien certain & bien reconnu , puisqu'il avoit passé en style , & qu'on en avoit inféré une Formule dans le Protocole de la Chancellerie.

Que si l'on demande comment ce droit exercé , il y a près de cinq cens ans , à l'égard des Abbayes , est aussi établi à l'égard des Evêchés , il est aisé de répondre que les mêmes raisons qui l'ont fait établir dans les unes , l'ont fait aussi recevoir dans les autres : même droit de garde & de protection , même devoir envers le Seigneur féodal & le Roi , même obligation de reconnoissance pour l'exemption des droits dont les autres Vassaux sont chargés.

Si l'on ne trouve pas de préjugé aussi ancien par rapport aux Evêchés , qu'on en trouve par rapport aux Abbayes , c'est apparemment parce que le droit n'a pas été contesté (a) , comme il ne l'auroit pas été non plus pour les Abbayes , sans la circonstance singulière de la vacance de l'Abbaye de Coucy , qui donna lieu aux Religieuses de prétendre que le Droit de Joyeux Avènement ne devoit pas y avoir lieu , & au Parlement d'ordonner que la Demoiselle qui avoit la nomination du Roi , seroit reçue dans le Monastere , mais qu'elle ne prendroit l'habit que quand il y auroit une nouvelle Abbasse . . .

En un mot , on ne voit point de raisons de différence qui puisse distinguer en cette matière les Evêques des Abbés ;

(a) On peut encore observer ici , que si les Abbayes de Beaumont & de Beaulieu s'y sont opposées , ce n'étoit pas par rapport au Droit en lui-même , mais seulement parce qu'elles soutinrent , ou qu'elles n'étoient point de fondation Royale , ou qu'elles n'étoient pas dans la garde du Roi , ou que le sujet n'étoit pas canonique.

ainsi l'on doit présumer que les uns & les autres ont été également soumis à un droit fondé sur des principes qui s'appliquent également aux uns & aux autres.

Enfin, on peut ajouter à ces réflexions, que la plupart des Chapitres ayant été autrefois réguliers, la sécularisation qui en a été faite dans la suite, ne peut nuire au droit du Roi, comme on l'a jugé par l'Oblat, sur un Arrêt rapporté dans Peleus, contre le Chapitre d'Aurillac.

Toutes ces présomptions sont d'autant plus fortes, que dans le même temps on voit que les Rois d'Angleterre étoient en possession de nommer aux Evêques & Abbés de leur Royaume un Ecclésiastique (a) qui les obligeoit à pourvoir du premier Bénéfice vacant, ordonnant que les Prélats donneroient une pension à ces Clercs, jusqu'à ce qu'ils leur eussent conféré le Bénéfice auquel ils les auroient nommés, usage qui faisoit assez voir que ce n'étoient pas de simples prières, & que la nomination de ces Rois imposoit une véritable nécessité; c'est pour cela qu'on y joignoit les termes de commandemens à ceux de prières: *Mandantes, rogamus*, & qu'on y supposoit toujours que les Evêques étoient obligés d'y déférer, *cum vos teneamini*, &c. Enfin, il paroît que ce droit avoit lieu en Angleterre, tant à l'avènement des Rois à la Couronne, qu'à la promotion des Prélats; & l'on trouve encore plus d'exemples de la seconde espèce que de la première.

Si l'on joint à cette observation, que les Empereurs d'Allemagne étoient aussi en possession, dans le même siècle, du Droit de Joyeux Avènement, qui s'appelle dans l'Empire le droit de premières prières, en sorte que ce droit étoit autrefois le droit commun de la plus grande partie de l'Europe: si l'on y ajoute enfin les preuves qui se trouvent dans les siècles

(a) Lettres Patentes d'Edouard I, adressées à l'Evêque de Londres en l'année 1303.

*Cum vos, ratione novæ creationis vestræ teneamini, uni de Clericis nostris, quem vobis duxerimus nominandum, in quâdam pensione annuâ de camerâ vestrâ percipiendâ, quousque sibi per vos provisum fuerit de Ecclesiastico Bénéficio competenti, ac dilectum nostrum de Clare vobis nominavimus ad pensionem hujusmodi obtinendam vobis mandantes rogamus*, &c. Const. Reg. Ang. pag. 1044, V. etiam, pag. 1045, 1046, 1050, 1117.

postérieurs de l'exercice de ce droit, qu'on y a regardé comme fondé sur une possession immémoriale, on sera aussi convaincu de sa justice que de son ancienneté.

Trésor des  
Chartres, Ber-  
ry, 2. n. 7.

Mais quoique les preuves qui nous restent de l'exercice de ce droit sur les Evêchés, ne soient pas aussi anciennes que celles qui regardent les Abbayes, elles ne laissent néanmoins d'avoir une assez grande antiquité, puisqu'on en trouve des vestiges dès le commencement du règne de Charles VI, dans les Lettres de la Lieutenance Générale données au Duc de Berry au mois de Novembre de l'année 1380, pour commander dans l'Aquitaine, dans le Languedoc, dans le Berry, l'Auvergne, où il est dit *que le Roi a pouvoir de nommer aux Bénéfices à son Joyeux Avénement à la Couronne.*

Ainsi il paroît que dès ce temps-là le droit s'étendoit aux bénéfices, comme aux places monachales, ce qui est si général, qu'on ne peut pas douter que les canonicats n'y soient compris.

Les termes de cette commission sont conçus en cette manière:

*Quæcumque beneficia in dictis partibus ad Patronatum, Collationem nostram, seu ratione nostri Jucundi Adventûs, & qualitercumque pertinentia, quomodocumque vacantia, vel vacatura, illis quibus sibi expediens videbitur dandi & conferendi, Monachos & alias viros Ecclesiasticos in Abbatiis Magistros, fratres & pauperes in Xenodochiis & domibus Dei & hospitalibus, more regio & jure adventûs nostri ponendi & ordinandi, & generaliter, &c.*

Termes qui donnent la notion la plus complète que l'on puisse avoir du Droit de Joyeux Avénement, & qui fait voir qu'il s'étendoit alors non-seulement aux Monastères, mais à tous autres Collateurs, même aux Administrateurs des Hôpitaux.

Mais il faut avouer que l'on trouve ensuite un assez grand vuide dans cette possession, & que tout le siècle suivant, c'est-à-dire, le quinzième siècle, n'offre aucun acte qui puisse servir à la continuer.

On pourroit, à la vérité, essayer de remplir cette lacune  
par

par le discours que le premier Président du Parlement tint en l'année 1494 au Cardinal de Léon, lorsqu'il vint prendre congé de la Cour avant que d'aller à Rome. Il paroît par ce discours, que le Roi étoit en usage d'accorder aux Officiers du Parlement des Mandemens adressés aux Collateurs, pour leur recommander de donner des Bénéfices à ces Officiers ; mais que ces sortes de Mandemens n'imposeroient aucune nécessité, puisque le premier Président dit que lesdits *Mandemens n'étoient qu'en forme de prières, & qu'afin que le bien & avancement que le Roi leur faisoit ne leur fût inutile, il étoit important que le Pape, en quelque bonne forme, ordroyât quelques provisions.*

Le sieur Pinsson, dans son Traité des Régales, a inféré des Lettres de Louis XII de l'année 1503, qui sont de cette espèce, & par lesquelles ce Prince prie l'Evêque de Limoges de conférer au fils de M. Chartelier, Conseiller au Parlement, le premier Bénéfice qui viendrait à vaquer : on y voit aussi des Lettres de recommandation que le Parlement joignoit à celles du Roi.

Mais il n'y a gueres d'apparence de rapporter tout cela au droit de Joyeux Avénement, dont ces actes mêmes ne font aucune mention. Il est bien plus vraisemblable que l'indult du Parlement, quoique fondé sur les Bulles d'Eugene IV, & même sur des titres plus anciens, ayant souffert une interruption depuis le Concile de Basse & la Pragmatique, le Parlement étoit réduit à demander au Roi des Lettres de recommandation adressées aux Collateurs, que Pinsson, après d'autres Auteurs, a transformées en Brevets accordés en vertu du Droit de Joyeux Avénement.

S'il falloit suppléer par des conjectures au défaut des actes, il seroit bien plus naturel de tirer un argument pour ce droit de Joyeux Avénement, de ce qui est dit dans la Pragmatique-Sanction, au titre de *Electiōibus*, où l'Assemblée de Bourges déclare qu'il n'y a point d'inconvénient que le Roi adresse quelquefois, *aliquando*, des prières pour faire élire des Sujets bien méritans, à la dignité d'Evêque.



1700.

La glose de la Pragmatique, aussi bien que le Benedicti, sur le chapitre Raynutius, *in verbo & uxorem nomine Adelaisiam*, décis. 2, num. 108, observent que le terme *aliquandò* s'entend d'une fois seulement pendant la vie de chaque Roi.

Ainsi, dans le tems même des élections, le Roi pouvoit user, pour les Evêchés mêmes, du droit des premières prières, & cela dans chaque Eglise Cathédrale ou Pontificale de son Royaume, *in quâlibet Ecclesiâ Pontificali regni sui*, dit Benedicti. Telle étoit le droit commun de son tems, c'est-à-dire, du quinzième siècle, comme il le dit expressément dans le même endroit, n°. 80. *Est hodie jus commune in Franciâ, & sic omnibus notum, ut videtis.*

Ce droit étoit même tellement reconnu, ajoute cet Auteur, que l'élection d'un autre sujet que celui qui avoit été recommandé par le Roi, étoit annullée si le Roi s'en plaignoit. *Quo prosequente*, dit-il, *cassabitur electio, sicut Patrono prosequente contemptum cassaretur electio per Episcopum facta de alio quàm præsentato.*

Le droit du Roi étoit donc regardé comme un droit de patronage, dont néanmoins il ne pourroit user qu'une fois en sa vie pour chaque Evêché; ainsi ce droit avoit un si grand rapport & une telle conformité avec le droit de Joyeux Avènement, qu'on peut dire qu'il en renferme la preuve, & que puisque les premières prières du Roi étoient reconnues même pour les Evêchés dans le quinzième siècle, elles avoient lieu, à plus forte raison, dans le même tems pour les Prébendes.

Enfin, si l'on desiré dans l'usage de ce siècle quelque preuve plus directe, qui tombe précisément sur les Prébendes, on la trouvera dans les décisions de François Marc, Sénateur du Parlement de Dauphiné, qui écrivoit dès le commencement du seizième siècle, c'est-à-dire, en l'année 1502, comme on le voit dans sa question 17, où il parle ainsi : *Hoc præsentî anno Domini 1502.* Ainsi, son témoignage remonte jusques dans le quinzième siècle.

Cet Auteur demande dans sa question vingt-quatrième, si des Lettres du Roi, par lesquelles Benoît de Thonet étoit

nommé à une Prébende d'une Eglise de Dauphiné, à cause du Droit de Joyeux Avénement, pouvoient être exécutées dans cette Province. L'exposé de ces Lettres portoit, selon François Marc, que le Roi avoit droit dans son premier ou Joyeux Avénement, de nommer un Chanoine dans les Eglises Cathédrales ou Collégiales de son Royaume & du Dauphiné: *Litteræ regiæ . . . . . fundantur principaliter in quantum ibi narratur Rex in primo seu suo Jucundo Adventu, seu in Regno Franciæ sive in Delphinatu, pro primâ vice habere jus nominandi in aliquâ in Ecclesiâ Cathedrali vel Collegiatâ aliquem ut ibi recipiatur in Canonicum, cum expectatione futuræ Præbendæ.*

Il est vrai que cet Auteur, jaloux des prétendus privileges de sa Patrie, est contraire à ces Lettres, & qu'il dit d'abord, que *non apparet de isto privilegio aut consuetudine*; mais il ajoute aussi-tôt après, *maximè in hac Patriâ Delphinatû*; & l'on voit dans la suite que ces objections sont tirées de ce que le Dauphiné a été réuni à la Couronne, *non accessoriè, sed principaliter, & utitur diversis Statutis*. Mais comme il ne s'agit ici que de la possession, plutôt que du droit, on ne peut pas douter que le Roi Louis XII & Charles VIII n'aient cru être en droit d'user de ce privilege, même en Dauphiné; & l'on ne voit pas quel a été l'événement de cette nomination.

Cette même possession est attestée, dans le seizième siècle, par un grand nombre d'Auteurs célèbres.

Carolus Grassalius, qui vivoit sous François I<sup>er</sup>, met ce droit au nombre des droits royaux, & dit qu'il s'étendoit à toutes les Eglises & à tous les Monasteres du Royaume.

*Rex Franciæ jure alio Regaliæ utitur nedum in Ecclesiis Cathedralibus aut Metropolitanis, imo etiam in Abbatialibus seu Monasteriis quæ sunt de Guardiâ sua & Regaliâ, ponere unum Monachum, &c.*

Le Président Boyer, qui vivoit dans le même tems, atteste aussi le même usage, & ajoute que les Rois avoient accoutumé de favoriser les Conseillers au Parlement & au Grand-Conseil, de cette expectative, à leur Avénement, & les Evêques leurs

sujets, ce qui comprend les deux Droits de Joyeux Avènement & du serment de fidélité.

Rebuffe, contemporain de ces deux Auteurs, prétend, à la vérité, que le Mandataire du Pape doit être préféré au Brévetaire du Roi pour cause de Joyeux Avènement; mais sans examiner si la décision est bien juste, la question seule suffit pour faire voir que le Roi étoit alors en pleine possession de ce droit.

*Christianissimus Rex Franciæ, resp. 17, in suo Jucundo Adventu destinavit Litteras Canonicis Sancti Romani commendatitiis, per quas Rex rogabat Canonicos ut de prima providerint Præbenda Jacobo de Breveris.*

Le Pape en ayant pourvu un autre, Rebuffe croit que le Mandataire du Pape doit être préféré pour deux raisons principales.

1°. Parce que *Litteræ Regiæ erant Litteræ Rogatoriæ, non officientes beneficium.*

2°. Parce que la Rote avoit décidé *quod Apostolicus præfertur habenti primarias preces à Rege vel Imperatore, quia Imperator, vel Rex habent jus illud ab autoritate Apostolicâ, alioquin jus esset nullum.*

Rebuffe vivoit au milieu du seizième siècle.

Rouillard, à la fin du même siècle, assure que nos Rois sont en possession immémoriale de ce droit, que les Cours Souveraines ont quelquefois prononcé des ajournemens personnels contre les Chapitres & Communautés réfractaires, saisies de leur temporel, & mulctes semblables; & il cite en particulier les Arrêts du Grand-Conseil de l'an 1577, 1583 & 1587.

Choppin, dans son Traité du Domaine, liv. 3, tit. 13, n. 14, ne parle pas si clairement de ce droit, & il ne traite, à proprement parler, que de celui de Joyeuse Entrée qui appartient au Roi, dans quelques Villes où il est en possession de nommer à une Prebende, lorsqu'il y entre pour la première fois, comme à Poitiers, à Tours, &c. Mais outre que le silence de Choppin seroit un argument négatif de trop faible conséquence pour en pouvoir rien conclure contre le Roi,

on trouve cette omission réparée dans ses autres ouvrages, c'est-à-dire, dans celui de *Sacra Politia*, lib. 1, tit. 7, n°. 31, & ultimo : *Princeps pro novo & jucundo adventu habet ejus nominandi Canonicum in Ecclesiâ Cathedrali*; & dans son *Monasticon*, lib. 2, tit. 3, n. 16, où l'on voit qu'il parle de ce droit comme d'un droit certain & reconnu dans le Royaume.

En effet, c'est alors que Henri III en parle comme d'un droit Royal, dans ses Lettres-Patentes de l'an 1577, registrées au Grand-Conseil. Mais comme Choppin prétend que ces Lettres ne regardent que le droit de Joyeuse Entrée, il est au moins certain que le même Roi, en la même année 1577, donna des Lettres-Patentes qui sont dans les Registres du Parlement, pour exempter le Chapitre de Néelle en particulier, du droit de Joyeux Avènement; exemption qui confirme la règle à l'égard des autres Chapitres.

Il n'est pas douteux que sous le regne de Henri IV, ce même droit n'ait été confirmé par plusieurs Arrêts. M. Louet en rapporte un, entr'autres, du mois d'Août 1594 par lequel le Grand Conseil, en confirmant une collation faite par l'Evêque de Paris d'une Prébende de l'Eglise de Notre-Dame, au préjudice du Brévetaire du Roi, parce que ce brevet n'avoit point de décret irritant, ordonne que l'Evêque sera tenu de pourvoir le Brévetaire de la première Prébende qui vaquera par mort.

Le Parlement de Paris, lors séant à Tours, rendit un pareil Arrêt contre le Chapitre de Saint-Martin de Tours, en l'année 1591. Mais Brodeau prétend qu'il ne s'agissoit que du droit de Joyeuse Entrée.

Louis XIII a, non seulement exercé le même droit, mais il l'a affermi ou expliqué par deux Ordonnances différentes.

L'une, est la Déclaration de l'année 1610, portant que le décret irritant sera à l'avenir employé dans les Brevets de Joyeux Avènement.

On ne parle point ici de la Déclaration du même Roi, de l'année 1612, par laquelle il parut vouloir abolir le droit de Joyeux Avènement, en déférant aux prières du Clergé; mais

1700.

comme cette Déclaration n'a pas été enregistrée, & qu'elle est demeurée sans effet, il est inutile d'en faire mention dans ce Mémoire.

L'autre, est l'Ordonnance de 1629, art. 17, par laquelle le Roi restreint l'usage de son droit aux Eglises Cathédrales seulement.

Louis XIV en a usé de la même manière; il a mis ce droit au nombre des graces expectatives reçues dans le Royaume par l'art. 17 de la Déclaration sur l'Edit du Contrôle de l'année 1646, ce qui est encore répété dans l'Edit des Infirmités de l'année 1691. A la vérité, par une autre Déclaration de l'année 1646, le feu Roi voulut réduire lui-même son droit aux seules Eglises Cathédrales, & abroger l'usage de la clause irritante.

Mais le Grand-Conseil modifia cette Déclaration (a), en ordonnant par l'Arrêt d'enregistrement, que ce droit auroit lieu, même pour les Eglises Collégiales, lorsqu'il y auroit dix Prébendes au moins, outre les dignités; & à l'égard de la clause irritante, qu'il en seroit usé comme par le passé, conformément aux Arrêts de cette Compagnie, dont il faut expliquer ici la Jurisprudence, pour achever tout ce qui regarde l'usage & la possession en cette matière.

Le Grand-Conseil distingue deux cas différens, par rapport à la clause irritante. 1°. Ou le Brévetaire s'est contenté de faire signifier en général son brevet à l'Evêque, & en ce cas l'Evêque peut pourvoir un autre sujet de la première Prébende qui vient à vaquer, sans que ses provisions soient déclarées nulles & abusives; & le Grand-Conseil ordonne seulement en ce cas, que l'Evêque sera tenu de conférer au Brévetaire la première Prébende qui viendra à vaquer, sinon de lui payer une pension de la même valeur.

2°. Ou au contraire, le Brévetaire a requis nommément le

(a) Le Clergé se plaignit de cette modification par rapport aux Eglises Collégiales, comme on le voit dans le Procès-verbal de l'Assemblée de 1645, pag. 733 & 808. Il obtint des Lettres de Jussion adressées au Grand-Conseil, qui sont dans les Mémoires du Clergé, Tom. 2. pag. mais qui n'ont jamais été envoyées au Grand-Conseil, & auxquelles il n'a pas déferé.

bénéfice après sa vacance , avant que l'Evêque y ait pourvu , & en ce cas l'Evêque ne peut le conférer à un autre , & le Grand-Conseil maintient définitivement le Brévetaire par le premier Arrêt qui intervient , sans s'arrêter à la collation de l'Evêque.

Ainsi le décret irritant est bien reçu , mais avec la distinction que l'on vient de marquer , qui suppose pour principe , que le droit du Brévetaire n'est réalisé que par la réquisition spéciale & individuelle qu'il fait à l'Evêque du bénéfice vacant.

Il résulte donc de cette tradition , sur le droit de Joyeux Avénement , qu'il est constant que ce droit est fondé sur une très-ancienne possession , accompagnée du consentement des Eglises , qui toutes en détail se sont soumises à l'exercice de ce droit , quoique le Clergé ait fait autrefois quelques remontrances au Roi pour en demander la décharge.

Mais outre la possession & le consentement de chaque Eglise particuliere , on peut dire encore , par une conjecture fort vraisemblable , que le droit de Joyeux Avénement , aussi bien que le droit du Serment de fidélité , semblables en ce point à la Régale , ont leurs sources dans les usages des Fiefs , & qu'on peut les regarder comme une espece de droit honorifique , qui accompagne l'hommage des Evêques dans les deux tems , où , suivant la Jurisprudence féodale , ils seroient obligés de le rendre au Roi.

Enfin , pour terminer tout ce qui regarde l'origine de ce droit , il est facile , après ce qui vient d'être dit , d'en comprendre les raisons & les motifs.

Le Roi ayant deux qualités différentes , celle de Seigneur suprême dans l'ordre des Fiefs , & celle de Souverain dans l'ordre commun : les motifs de l'établissement de ce droit ont aussi rapport à ces deux qualités , auxquelles on peut joindre aussi celle de fondateur , qui ajoute encore une nouvelle faveur à la nomination du Roi.

On a déjà marqué ceux qui se tirent du premier titre , en montrant que les Evêques s'acquittoient par-là d'une espece

1700.

de devoir ou de service féodal convenable à leur être & à leur caractère, & que d'ailleurs c'étoit un témoignage de leur reconnoissance pour l'exemption des droits dont les autres vassaux sont chargés.

Mais comme, outre ce premier titre, le Roi, en qualité de Souverain, est le défenseur & le protecteur des Eglises, les Evêques n'ont pas cru devoir lui refuser une distinction que l'Eglise accorde même à des particuliers qui ont fondé ou doté ses Temples ou ses Ministres, & dont elle ne peut espérer d'aussi grands secours, que ceux qu'elle attend & qu'elle reçoit tous les jours du Roi.

Sa nomination à laquelle elle défère est donc d'autant plus favorable, qu'elle vient de la part d'un bienfaiteur, & même d'un fondateur; la plupart des Eglises Cathédrales ayant été ou fondées ou dotées par le Roi, ou par ceux qu'il représente: ce qui fait que par l'argument du plus grand nombre, le Roi est présumé de droit le fondateur de toutes ces Eglises; en sorte que dès l'année 1353, le Parlement a déclaré, comme on l'a déjà dit, que toutes les Eglises Cathédrales étoient dans la garde du Roi.

C'est ainsi qu'en reconnoissant les trois qualités de Roi, de Seigneur féodal & de Fondateur, on trouve dans cette matière, comme dans celle de la Régale, un droit que le Souverain exerce à titre de protection; le Seigneur, à titre de subordination & de reconnoissance féodale, & le Fondateur, à titre de gratitude.

La nature de ce droit qu'on a distingué d'abord de son origine, ne peut plus être obscure, après tout ce qu'on vient de dire sur ce sujet.

On ne peut pas douter que ce ne soit un droit vraiment Royal, puisque non-seulement c'est le Roi qui en jouit, mais que nul autre que le Roi ne peut en jouir, & qu'en effet dans tous les anciens titres qui ont été rapportés, on voit que ce droit est toujours appelé Droit Royal, *Jus Regium*, ou *Jus proprium Regis*.

Il est vrai qu'on ne doit pas aller jusqu'à dire, que c'est un

un droit essentiellement attaché à la Couronne, & un apavage inséparable de la Souveraineté; puisque, quoique le Souverain seul puisse en jouir, il faut avouer néanmoins que tout Souverain n'en jouit pas.

Mais tout ce que l'on peut conclure de cette observation, est qu'il y a deux sortes de Droits royaux ou de Prérogatives attachées à la Couronne; les unes absolument essentielles qui appartiennent au seul Souverain & à tout Souverain; les autres accidentelles, qui, à la vérité, ne peuvent convenir qu'au Souverain dans toute leur étendue, mais qui n'appartiennent pas pour cela à tout Souverain.

C'est ainsi que la régale, & la nomination aux bénéfices consistoriaux, son certainement des droits de la Couronne, sans néanmoins être de l'essence de la souveraineté. Nos Rois ont été Souverains avant que de les exercer, & ils ne le sont pas plus depuis qu'ils les exercent; mais dès le moment qu'ils en jouissent comme Rois, ils ne peuvent être regardés que comme des Droits royaux qui sont devenus à leur égard un accessoire de la Couronne, & une dépendance de leur Souveraineté.

Après avoir expliqué l'origine, les motifs, la nature de ce droit, il resteroit deux difficultés à expliquer, pour ne rien laisser d'obscur, autant qu'il est possible, dans cette matiere.

L'une, qui consiste à savoir pourquoi ce droit, autrefois restreint aux Eglises qui étoient dans la garde du Roi, a été étendu à toutes les Eglises cathédrales indistinctement, & à plusieurs Eglises collégiales.

L'autre, est d'expliquer comment, au contraire, ce droit qui avoit lieu autrefois dans tous les Monasteres dont la garde appartenoit au Roi, a souffert une si grande altération à cet égard, que le Roi ne l'exerce plus que par rapport aux cathédrales & aux collégiales.

Mais la premiere difficulté tombe d'elle-même, si l'on considère qu'autrefois on pouvoit distinguer les Eglises qui étoient en la garde du Roi, de celles qui n'y étoient pas, parce que les dernières étoient dans la garde des Ducs & des Comtes



qui partageoient , en quelque maniere , l'autorité royale , & qui jouissoient des droits régaliens dans l'étendue de leurs seigneuries. Mais depuis que le tems qui avoit autrefois autorisé leur usurpation , l'a enfin détruite , & qu'il n'y a plus eu qu'une seule autorité , & pour ainsi dire , qu'une souveraineté dans le royaume , toutes les Eglises affranchies de la domination des Seigneurs sont retombées de plein droit entre les mains de leur protecteur & de leur gardien naturel , c'est-à-dire , du Roi , qui d'ailleurs étant aux droits de la plupart de ceux qui avoient usurpé une autorité presque royale , réunit en sa personne leurs titres particuliers , au titre général qu'il trouve dans sa Couronne. Ainsi la distinction que l'on faisoit autrefois entre les Eglises qui étoient en sa garde & celles qui n'y étoient pas , est devenue inutile , parce que toutes y sont également , & toutes par conséquent pareillement sujettes au droit de Joyeux Avenement.

La deuxième difficulté mérite peu d'attention , par rapport à l'objet de ce Mémoire. Il est certain que nos Rois , moins attentifs que les Empereurs à la conservation de leurs droits , ont laissé périr insensiblement le droit qu'ils avoient sur les Monastères à leur Joyeux Avenement , & que les Empereurs exercent encore aujourd'hui. Peut-être le droit d'envoyer un Oblat à chaque Monastère doit-il être regardé comme un reste de l'ancien usage. Il peut se faire aussi qu'il ait été substitué à l'ancien droit , & que la pété de nos Rois n'ait pas voulu que les Abbayes fussent chargées envers eux d'une double servitude. Mais il est inutile de porter plus loin ces conjectures sur le changement , parce qu'il n'a aucune relation avec la question dont il s'agit , par rapport à l'Eglise de Cambrai , & à celles d'Arras & de Saint-Omer.

## DEUXIEME POINT.

*Si le Droit de Joyeux Avenement peut être étendu aux Eglises des Provinces nouvellement conquises & réunies , ou unies à la Couronne.*

Les principes qu'on vient d'expliquer sur l'origine & la

nature de ce droit, peuvent être d'un grand secours pour décider cette question. Mais afin de l'éclaircir entièrement, il faut distinguer d'abord les deux cas que l'on a joints dans le titre de ce second-point.

En effet, ou il s'agit d'une province autrefois démembrée de la Monarchie dont elle faisoit partie, ou il est question d'un pays qui, sans avoir jamais été soumis à la domination Francoise, y a été ajouté par la force des armes, ou à quelqu'autre titre que ce puisse être.

Dans le premier cas, il s'agit de réunion; dans le second, il s'agit d'union. Commençons par le plus facile, qui est celui de la réunion.

### CAS DE LA RÉUNION.

On ne voit presqu'aucune raison de douter en ce cas; tous les principes se réunissent en faveur du Roi.

1°. Tous les fondemens de Droit de Joyeux Avénement, protection, seigneurie, reconnoissance, reprennent leur première force, & semblent revivre dans le moment même de la réunion; le Roi recouvre ses anciens sujets, le Seigneur ses vassaux, & le Fondateur, des Eglises élevées par ses bienfaits. Les choses se rétablissent donc des deux côtés dans leur premier état. C'est une partie qui se réunit à son tout, & qui ne peut pas être d'une nature différente de celle du tout, auquel elle se rejoint & se consolide, si l'on peut parler ainsi.

2°. On peut juger des choses par les personnes. Ainsi de même qu'un citoyen, qui, après avoir été long-tems retenu captif chez les ennemis, rentre dans sa patrie, est censé n'en avoir jamais été séparé, *censetur à civitate numquam abscessisse*, par cette fiction favorable qui avoit lieu dans le cas du droit que les Romains appelloient *jus postliminii*; on peut dire aussi que lorsqu'une province arrachée comme par force du corps de la Monarchie, rentre enfin dans les mains de son premier Souverain, on présume qu'elle n'en a jamais été démembrée, *censetur numquam abscessisse*. Comme les habitans de cette province rentrent de plein droit dans tous les privilèges des

Aaa ij

autres sujets du Roi, le Roi de son côté rentre de la même manière dans tous les droits qu'il exerçoit sur cette province avant son démembrement.

3°. Le droit privé fournit encore des preuves de cette vérité. Un fils émancipé que son pere adoptoit ensuite, n'étoit point regardé par le plus grand des Jurisconsultes Romains comme un véritable fils adoptif. La fiction, comme il le dit fort bien, ne peut obscurcir la vérité de la nature : *ne imagine naturæ veritas adumbretur* ; & le fils, en ce cas, ne doit pas tant être regardé comme transféré dans une famille étrangère, que comme rendu à la sienne : *non translatus sed redditus videtur*. Il en est de même d'une partie du Royaume qui se réunit à son tout : on ne peut jamais la regarder comme une nouvelle conquête ; ce seroit une fiction contraire à la vérité de la nature, & l'on doit dire, non qu'elle a été transférée dans le Domaine du Roi, mais qu'elle y a été rétablie : *non translata, sed reddita videtur*.

On oppose néanmoins à ces principes généraux, lorsqu'on veut les appliquer au Droit de Joyeux Avènement.

L'application, dit-on, en pourroit être juste, s'il étoit vrai que les Eglises des provinces réunies à la Couronne, eussent été sujettes au Droit de Joyeux Avènement, avant que d'être séparées de la Monarchie. Mais lorsqu'on ne sauroit prouver que ce droit fût plus ancien que leur séparation, on ne peut leur imposer un joug qu'elles ne portoient pas avant le démembrement.

On peut répondre en plusieurs manières à cette objection.

1°. Elle ne prouveroit rien, si l'on vouloit l'appliquer aux Eglises d'Artois, comme Arras & Saint-Omer, parce qu'il est certain qu'avant le traité de Madrid, par lequel cette province passa sous la domination de Charles-Quint, le Droit de Joyeux Avènement étoit établi dans tout le Royaume, comme les Auteurs de ce tems l'attestent unanimement, il étoit même dans Arras en particulier, comme on l'a vu dans l'Arrêt du 11 Février 1353, où le droit du Roi est attesté par

rapport à une contestation qui regardoit l'Hôtel-Dieu de cette ville.

20. Quand même le Droit de Joyeux Avenement seroit plus récent que le démembrement de l'Artois, ou de quelqu'autre province, on ne pourroit pas en conclure qu'elle n'y seroit pas sujette depuis sa réunion.

Les principes qu'on vient d'établir détruisent manifestement cette proposition; car 10. on trouveroit dans cette province les mêmes fondemens qui auroient donné lieu d'établir ce droit dans les autres pendant qu'elle en étoit séparée; le Roi n'y seroit pas moins le Roi, le Seigneur, le Fondateur des Eglises que dans le reste de son royaume: & comme ces qualités sont le fondement de son droit, on ne pourroit jamais dire pourquoi la province réunie étant obligée de reconnoître les mêmes principes, elle seroit dispensée d'en admettre aussi les mêmes conséquences.

20. Les sujets qui rentrent dans leur patrie, après avoir été long-tems entre les mains des ennemis, ne sont pas moins soumis aux Loix qui ont été faites pendant leur absence, qu'à celles qui étoient en vigueur auparavant: & pour se servir encore de l'exemple du droit Romain, si un pere avoit imposé une charge sur son bien pendant que son fils étoit émancipé, l'adoption de ce fils qui le rétablirait dans les droits de la nature, ne l'assujettiroit-elle pas aussi aux charges auxquelles le bien de son pere auroit été affecté pendant qu'il étoit hors de la puissance paternelle.

30. C'est une loi de la nature même, que ceux qui profitent des avantages d'un certain état, doivent aussi en supporter les inconvéniens. Or, si la condition des Eglises étoit devenue meilleure pendant le tems du démembrement d'une province du royaume; si par exemple le Droit de Régale eût été tempéré & limité, comme il l'a été, par la Déclaration de 1682, avant la réunion de l'Artois à la Couronne, les Eglises de cette province ne prétendroient-elles pas être en droit de profiter de ce changement après la réunion, & leur prétention souffriroit-elle la moindre difficulté dans les

regles de la justice ? Mais si cela est , la même justice ne les oblige-t-elle pas à se soumettre aussi aux charges qui ont été imposées sur les autres Eglises , pendant que la séparation a subsisté ? La Loi ne doit-elle pas être réciproque ? Et faut-il que les Eglises de cette province profitent de l'état violent dans lequel elles ont été pendant cette séparation , & qu'elles ne soient pas assujetties aux regles qu'elles auroient été obligées de recevoir , si elles n'avoient jamais cessé de faire partie du Royaume ?

La premiere objection tirée de ce qu'on suppose , que le Droit de Joyeux Avènement n'étoit point encore établi dans le démembrement de certaines provinces , n'a donc rien de solide , & la seconde paroît encore plus frivole.

On la fonde sur une prescription imaginaire. On prétend que le démembrement a duré si long-tems , que le Droit de Joyeux Avènement , quand même il auroit subsisté avant la séparation , seroit éteint par une prescription plus que centenaire , par laquelle les Eglises seroient rentrées dans leur ancienne liberté.

Prescription véritablement imaginaire , comme on l'a dit d'abord , outre qu'il ne peut y en avoir contre les droits du Roi. Toute prescription suppose deux choses : l'une , que celui qui prescrit demeure cependant débiteur du droit qu'il veut éteindre par la prescription ; l'autre , que celui contre lequel on prescrit , est en état d'agir & d'interrompre la prescription : deux conditions qui manquent ici également. Les sujets du Roi , devenus sujets du Roi d'Espagne , ne sont plus débiteurs du Droit de Joyeux Avènement , de la même manière qu'ils cessent d'être redevables de toutes les charges publiques d'un Royaume dont ils ne font plus partie. Le Roi de son côté , ne peut plus agir contre eux pour les obliger à s'acquitter de leurs anciens devoirs. Toutes les actions demeurent suspendues pendant cette espece d'éclipse ; mais aussi-tôt qu'elle est passée , toutes les actions revivent de plein droit , sans qu'on puisse se prévaloir d'une interruption forcée , qui , par-là même , met un obstacle perpétuel à la pres-

cription, bien loin de pouvoir être un moyen de l'acquérir.

On oppose enfin les capitulations faites avec les villes des provinces réunies, par lesquelles le Roi a promis de conserver les Eglises de ces villes dans leurs franchises & privilèges. Mais comme l'on se sert aussi de cet argument en faveur de l'Eglise de Cambray, en la considérant comme une ville unie plutôt que réunie à la Couronne, on n'en parlera pas en cet endroit, afin de répondre en même-tems à toutes les parties de cette objection.

On pourroit enfin faire une dernière objection fondée sur l'exemple de la Bretagne, de la Provence, de l'Artois & de Tournay. Quoique toutes ces provinces eussent fait partie de l'ancien Domaine de la Couronne, & qu'elles fussent sans difficulté dans le cas de la réunion; cependant nos Rois ont obtenu des indulgences du Saint-Siège pour nommer aux Evêchés de ces Provinces, & il semble d'abord qu'ils aient reconnu par là que le droit de nomination qui leur est acquis par le Concordat, ne pouvoit s'étendre aux Eglises des provinces nouvellement réunies, ce qui paroît contraire aux principes que l'on vient d'établir.

Mais il est aisé de répondre à cette objection.

1<sup>o</sup>. Elle prouveroit trop, parce qu'elle s'appliqueroit même aux provinces qui faisoient partie du royaume dans le tems du Concordat, puisque la Provence & la Bretagne n'appartenoient pas moins à nos Rois dans le tems du Concordat, qu'au tems des indulgences particuliers qu'ils ont obtenus pour nommer aussi prélatures de ces provinces.

Pourquoi donc ont-ils pris des indulgences du Pape pour y pourvoir; c'est ce qu'il est nécessaire d'expliquer en un mot, pour détruire cette objection. Il n'y a point d'autre raison que la faute qui fut faite par ceux que François I<sup>er</sup> chargea de dresser le Concordat; ils y copierent trop fidèlement les termes de la Pragmatique-Sanction, quoique le Concordat fût fait pour l'abolir; & parce que dans la Pragmatique qui est antérieure à la réunion de la Provence & de la Bretagne, on n'avoit parlé que du royaume & du Dauphiné, ils employèrent aussi les

mêmes expressions, sans y ajouter la Provence & la Bretagne. S'ils n'avoient parlé que du royaume en général, ils auroient agi plus prudemment & plus utilement pour la France, parce qu'alors ou auroit fait valoir la maxime générale, que *Quidquid adcrefcit regno, fit pars regni & eodem jure cenfetur*: de même que dans le Droit civil, l'alluvion augmente le domaine de ceux qui ont des terres sur le rivage où elle se fait, sans aucune distinction entre les terres accrues & celles qui reçoivent l'accroissement.

Mais l'expression finguliere du *Dauphiné*, ajoutée mal-à-propos à l'énonciation du royaume en général, rendit le droit du Roi équivoque, & la Cour de Rome ne manqua pas de faifir habilement ce prétexte, pour obliger nos Rois à lui demander de nouvelles graces. Elle appuya même ce prétexte par la confidération de l'état de ces deux provinces, c'est-à-dire, de la Provence & de la Bretagne: l'une, réunie à la Couronne sans confusion, & à condition de faire un tout dépendant, à la vérité, de la Couronne, mais sans y être entièrement incorporé, en forte qu'elle devoit être tenue par le Roi, comme fon royaume même, *aque principaliter*, fuivant le langage des Jurifconfultes: l'autre, qu'on vouloit faire passer alors la Bretagne pour le domaine de François Ier., & de fes enfans, plutôt que le domaine de la Couronne: prétention qu'on voulut renouveler du tems de la Ligue, en faveur de l'Infante Ifabelle d'Espagne. Telles furent en peu de mots toutes les confidérations qui obligerent nos Rois à prendre le tempérament d'un indult, mais qu'il fuffit d'exposer, pour faire voir qu'elles n'ont aucun rapport avec la question générale des provinces réunies à la Couronne.

Il eft vrai que l'exemple ayant été une fois reçu pour la Bretagne & pour la Provence, & les querelles des Souverains fe réglant toujours plus par le fait que par le droit, nos Rois ont bien voulu fe fôumettre à la même condition pour l'Artois & pour Tournay, quoiqu'il n'y eût aucun lieu de douter que la conquête de ces provinces étoit une réunion, plutôt qu'une nouvelle acquisition: mais cela ne s'eft fait que  
parce

parce que l'expression singulière & spéciale du Dauphiné a donné lieu à la Cour de Rome, de prétendre que les termes du Concordat devoient être entendus à la rigueur, & que d'ailleurs il s'agissoit, à cet égard, d'un contrat passé entre le Roi & le Pape, qui par sa nature devoit être regardé comme un acte de droit étroit, & dont l'extension ne pouvoit se faire que du consentement des deux Puissances qui avoient concouru dans son origine, pour former cet engagement.

2°. Mais ce qui détruit pleinement cette objection, c'est que les différens Indults que nos Rois ont obtenus pour s'assurer la nomination aux Prélatures, dans les Provinces qui ne sont pas nommément comprises dans le Concordat, n'ont jamais été regardés en France comme des titres nécessaires, qui formassent véritablement le droit du Roi, mais comme des expédiens dans lesquels il est entré pour surmonter les difficultés de la Cour de Rome; c'est ce que les Jurisconsultes appellent *remotio impedimenti*, ou un droit ajouté à un autre droit. Il y a long-tems que le Cardinal d'Osset en a fait la remarque, & il n'y a aucun de nos Auteurs qui ne convienne de cette maxime, & qui par conséquent n'ait répondu par avance aux conséquences qu'on pourroit tirer de ce qui s'est passé dans l'exécution du Concordat, pour soutenir la cause des Eglises nouvellement réunies contre les principes que l'on vient d'établir.

Enfin ce qui acheve de montrer qu'il n'y a que la nature singulière du Concordat & des expressions qu'on y a employées, qui ait obligé le Roi à se relâcher en quelque manière des règles ordinaires, en prenant le tempérament d'un Indult, c'est que dans les autres cas où il n'avoit pas besoin du concours d'une autre Puissance, il est entré de plein droit en possession d'exercer dans les Provinces réunies à sa Souveraineté, les mêmes droits qu'il avoit dans le reste de son Royaume.

La Régale, le Droit des Gradués, l'Indult du Parlement, n'ont pas moins lieu dans la Bretagne, dans la Provence & dans l'Artois, que dans les Eglises qui ne sont jamais sorties



de la domination du Roi ; & pour ne point nous écarter de ce qui regarde le Joyeux Avénement , le droit du Roi n'a pas moins été reconnu dans ces Provinces que dans tout le reste du Royaume.

Le Chapitre d'Arras voulut s'y opposer , à la vérité ; mais cette opposition s'est tournée en preuve , puisqu'elle a été condamnée par un Arrêt célèbre rendu au Grand Conseil dès l'année 1648.

On oppose à cet Arrêt que l'Eglise d'Arras n'avoit pas alors de légitime défenseur , & que le Siège étant vacant , elle étoit veuve , comme parlent les Canonistes ; que d'ailleurs le Grand Conseil ne pouvoit être compétent dans cette occasion , parce que l'attribution qui lui a été faite des causes où il s'agit du Joyeux Avénement , ne regardoit que les Provinces de l'ancien Royaume ; qu'enfin le Chapitre d'Arras n'a jamais voulu reconnoître le Brévetaire maintenu par l'Arrêt , & que s'il a reconnu son Résignataire , c'est parce qu'il a cru que le Pape avoit pu pourvoir au Canonat dont il s'agissoit , par droit de dévolution.

Mais il n'y a personne qui ne sente la foiblesse de ces réponses.

Le Chapitre est le défenseur légitime de l'Eglise pendant la vacance , & sur-tout dans une matiere où il avoit autant & peut-être plus d'intérêt que l'Evêque.

Il a si bien défendu cette cause commune , que le Grand Conseil crut devoir l'appointer , pour l'examiner avec plus de maturité ; les Parties firent des productions & des écritures respectives ; & ce ne fut qu'après un très-sérieux examen , que le Grand Conseil se détermina en faveur du Roi.

Dire que ce Tribunal n'étoit compétent qu'à l'égard des Eglises de l'ancien Royaume , c'est mettre dans son attribution une exception que le Roi n'y a pas mise , c'est-à-dire , supposer pour principe ce qui est en question , ou plutôt ce qui n'en peut jamais être , puisqu'il est sans exemple , que lorsque le Roi fait une conquête , il ait donné une augmentation de pouvoir aux Juges qui ont le privilège de connoître de ces

aines matieres. Le Parlement a-t-il eu besoin d'une nouvelle attribution pour connoître de la Régale en premiere instance, & privativement à tous Tribunaux, pour les Eglises d'Arras, de Saint-Omer, de Tournay, &c. ? Le Grand Conseil en a-t-il eu besoin pour connoître de ce qui regarde les Bénéfices consistoriaux, ou l'Indult du Parlement dans les Provinces nouvellement réunies ? Elles sont soumises dans l'instant même de leur réunion aux mêmes Loix que les autres Provinces du Royaume, & c'est même une des preuves de la maxime qu'on a établie sur ce point.

La révolte du Chapitre d'Arras, contre l'exécution d'un Arrêt rendu contradictoirement avec lui, seroit-il un titre en sa faveur, quand même elle seroit véritable ? Et d'ailleurs n'a-t-il pas reconnu le droit du Brévetaire, en reconnoissant celui de son Résignataire ? Il n'étoit pas question du droit de dévolution en faveur du Pape, puisque leur résignation a été admise, & qu'elle étoit tout prétexte à ce droit imaginé après coup. Mais tout ce qu'on pourroit conclure en toute rigueur de la conduite prétendue du Chapitre d'Arras, seroit que la difficulté qu'il faisoit, supposé que le fait soit tel qu'on l'expose, tomboit sur la personne du Brévetaire, & non pas sur son droit, puisque le Chapitre a reconnu ce droit dans la personne du Résignataire.

Enfin ce qui acheve de mettre ce préjugé au-dessus de toute difficulté, c'est que le Chapitre d'Arras s'étant pourvu en cassation contre l'Arrêt du Grand Conseil, il en a été débouté par l'Arrêt du 15 Avril 1663, en sorte que rien n'a manqué ni à la plénitude de la défense de l'Eglise d'Arras, ni à la solidité de la décision.

Le préjugé de l'Arrêt de 1648, subsiste donc tout entier ; & c'est par une suite des mêmes principes, qu'après la conquête de Lille, le feu Roi a donné aussi un brevet de Joyeux Avènement, pour un Canoniat de l'Eglise Collégiale de Saint-Pierre de Lille.

Il n'y a donc aucune difficulté solide dans le cas des Eglises réunies, & pour ainsi dire, rendues à leur premier état :

B b b ij

il ne reste plus que d'examiner quel doit être le sort des Eglises nouvellement acquises & unies à la Couronne.

### C A S D E L' U N I O N .

Quoique ce cas paroisse plus difficile , & le soit plus en effet que le premier , il semble néanmoins que cette seconde question puisse être décidée presque par les mêmes principes que la première.

1°. Il faut d'abord en supposer un qui est une espece de regle du droit des gens , c'est comme on l'a déjà dit , que dans l'ordre commun , tout ce qui accroît , tout ce qui est ajouté au Royaume s'y confond & s'identifie en quelque maniere avec le Royaume dont il devient une partie ; que de droit commun , cette partie est de même nature que le tout , soumise aux mêmes Loix générales , aux mêmes droits de souveraineté , que les autres parties du Royaume ; d'où vient que *dare jura* , *dare leges* , &c. sont des expressions synonymes à celles de régner sur un Pays & de le gouverner : c'est encore ce qui faisoit dire aux Romains , *quò arma nostra pervenire , eò jus nostrum perveniat* ; & pour se servir ici des mêmes comparaisons qu'on a déjà employées ailleurs , quelle différence peut-on trouver entre une Province & un particulier , puisqu'une Province n'est que l'assemblage de plusieurs particuliers ? Or , a-t-on jamais douté qu'un Etranger qui se fait naturaliser en France , ne soit dans l'instant même assujetti de plein droit à toutes les Loix qui lient les autres citoyens , quoiqu'il ne le soit que par sa seule volonté , & que le Prince n'ait point contre lui le droit que donne la conquête ? Un fils devenu tel par l'adoption , étoit-il moins soumis chez les Romains à la puissance paternelle , que celui qui l'étoit par le droit de la nature ?

Il est vrai que les conditions sous lesquelles un peuple se livre à la domination d'un nouveau maître , peuvent déroger à cette regle générale , & qu'il est de l'intérêt aussi bien que de l'honneur du Souverain , de regarder ces conditions comme

inviolables ; mais alors la question de droit dégénère dans une question de fait qui consiste à savoir , si le droit que l'on dispute au Roi est effectivement compris dans l'exception qu'il a bien voulu faire aux regles communes , en faveur d'un Pays nouvellement ajouté à son Empire.

2°. Le principe général que l'on vient d'expliquer doit être encore plus respecté , lorsque l'on trouve dans la Province nouvellement conquise , les mêmes raisons & les mêmes motifs qui ont servi de fondement dans le reste du Royaume à ce droit dont il s'agit , parce qu'alors on peut dire que cette Province est également obligée de se soumettre à l'autorité & à la raison de la Loi.

C'est ce qui se trouve dans le Droit de Joyeux Avènement. Le Roi n'a pas moins la garde des Eglises nouvellement soumises à sa domination , que de celles qui y ont toujours été sujettes ; il n'en est pas moins le protecteur , le Seigneur suprême pour le temporel ; elles ne lui doivent pas moins de reconnaissance : pourquoi donc seroient-elles dispensées de lui en donner les mêmes marques , & de s'acquitter des mêmes devoirs ?

3°. L'usage qui est le plus sûr interprete des Loix , confirme encore cette maxime.

C'est ainsi que le droit de Régale s'est étendu aux Eglises des Provinces nouvellement conquises. Il n'est pas moins reconnu dans les Trois Evêchés que dans le reste du Royaume , quoique cette Province séparée , depuis plusieurs siècles , de la Monarchie , fût dans le même état que l'Archevêché de Cambray , & peut-être regardée comme unie plutôt que réunie à la Couronne , si l'on veut que Cambray soit aussi dans cette espece.

C'est ainsi que la Régale auroit eu lieu dans Cambray même , si le Roi n'y avoit renoncé expressément , en considération de la cession que le Chapitre de cette Eglise fit au Roi du droit d'Élection : cession qui ne fut nécessaire que parce que le Roi avoit consenti que le Concordat Germanique fût observé à Cambray , depuis la conquête , comme il l'étoit auparavant

dans cette Ville. C'est donc ici un des cas où l'exception confirme la règle, & où la précaution qu'on a prise de faire renoncer le Roi au droit de Régale, fait assez voir que sans cela Sa Majesté l'y auroit exercé, comme dans les autres Eglises du Royaume.

C'est ainsi que le droit des Gradués de l'Université de Paris a été étendu dans la Bresse, par un Arrêt du Grand Conseil du 15 Juin 1643.

C'est ainsi que le même Tribunal a jugé que l'Indult du Parlement devoit avoir lieu dans la Franche-Comté.

Enfin, pour ne point chercher des exemples ailleurs que dans le Droit même de Joyeux Avénement, c'est ainsi que ce droit a été exercé dans les Trois Evêchés, depuis leur union à la Couronne, comme il l'étoit auparavant dans le reste du Royaume; & pour approcher encore plus près de Cambray, c'est ainsi que feu M. l'Archevêque de Cambray est convenu que l'Evêque d'Ypres avoit déferé au Droit de Joyeux Avénement, quoiqu'il prétende que c'est une facilité de ce Prélat qui ne peut tirer à conséquence.

Il ne paroît donc pas que dans les règles générales, l'on puisse trouver aucune différence solide entre le cas de l'union & celui de la réunion, par rapport à l'extension du Droit de Joyeux Avénement.

La seule difficulté qu'on pourroit trouver en cette matière tomberoit sur les différentes especes d'union: elle peut se faire en deux manières: ou en sorte qu'elle produise une véritable confusion, & que la Province nouvellement acquise devienne l'accessoire du Royaume & la partie d'un tout; ou sans confusion, en sorte que ce soient, pour ainsi dire, deux tous dans la même main, comme le Royaume de Navarre, par rapport au Royaume de France, comme le Dauphiné & la Provence.

Mais cette question dont la discussion seroit trop longue, cesse absolument, par rapport aux Provinces des Pays-Bas qui ont été unies de la première manière à la Couronne, &

qui n'ont jamais été regardées comme formant un tout séparé du reste de la Monarchie.

Il faut néanmoins examiner les raisons dont feu M. l'Archevêque de Cambray s'est servi pour s'opposer à l'extension du Droit de Joyeux Avènement ; & cette discussion ne sera pas longue , parce qu'on a déjà prévenu par avance la plus grande partie de ses objections.

On peut les réduire à deux points principaux.

Il prétend prouver d'abord en général , que le Droit de Joyeux Avènement ne peut être étendu même à une Province nouvellement réunie à la Couronne.

Il soutient , en second lieu , que quand le droit commun feroit pour cette extension , l'Eglise de Cambray auroit en sa faveur des titres suffisans d'exemption.

Sur le premier point , il établit deux propositions , ou du moins on peut y réduire ses Mémoires ; l'une , que le Droit de Joyeux Avènement est très-équivoque en soi , même par rapport aux Eglises de l'ancien Royaume ; l'autre , qu'il n'y a point de raisons suffisantes pour l'étendre , même aux Eglises des Provinces nouvellement réunies à la Couronne.

**PREMIERE PROPOSITION.** *Droit de Joyeux Avènement , Droit très-équivoque , même dans l'ancien Royaume.*

M. l'Archevêque de Cambray soutient , à cet égard , que ce droit n'est établi que depuis peu de tems , même dans l'ancienne France ; que suivant la remarque de Brodeau , le Parlement l'avoit perpétuellement rejeté ; que cette Jurisprudence a duré jusqu'en l'année 1616 , où il intervint encore un Arrêt , conformément aux conclusions de M. Le Bret , Avocat-Général , par lequel le Brévetaire du Roi fut débouté de sa prétention :

Que nulle Loi Civile ou Ecclésiastique ne l'autorise , si ce n'est depuis Louis XIII , ou tout au plus depuis Henri III ; encore n'est-ce que la Loi Civile , car l'Eglise ne l'a jamais confirmé :

Que les anciens Jurisconsultes du plus grand nom n'en font

aucune mention , & que ceux qui en ont parlé l'ont fait avec tant d'incertitude, les uns, en parlant comme d'une espece de priere que le Roi faisoit aux Collateurs en faveur de ses Aumôniers & Chapelains, ou des Conseillers au Parlement & au Grand Conseil, les autres, le regardant comme un droit que le Roi exerçoit en faisant son entrée dans certaines Villes; qu'on ne peut rien conclure de certain dans une si grande diversité d'opinions:

Qu'il est assez vraisemblable que c'est le Droit de Joyeuse Entrée dont le Roi jouissoit à Tours, à Poitiers, & dans d'autres Villes, qui a servi de prétexte pour introduire dans le reste du Royaume le Droit général de Joyeux Avènement:

Que ce droit ne consistoit autrefois que dans une simple priere qui n'imposoit aucune nécessité, & à laquelle les Evêques ne déferoient que par respect, & comme le disent plusieurs de nos Auteurs, *par courtoisie*, & que ce n'est que depuis Louis XIII, qu'on a commencé à y suppléer le Décret irritant, qui reçoit encore bien des modifications dans la Jurisprudence du Grand Conseil:

Qu'enfin on ne peut se former une idée plus juste de l'établissement de ce droit, que par ce que M. Le Bret en dit dans son Traité de la Souveraineté du Roi: & cet ancien Avocat-Général, malgré la prévention qu'il pouvoit avoir pour les droits de la Couronne, atteste expressément, *que ce n'est que depuis peu de tems que le Parlement de Paris a reçu cette espece de Collation, n'estimant pas qu'il fût raisonnable d'entreprendre sur l'Eglise par cette nouveauté: mais depuis, ce droit s'étant affermi par le tems & par le consentement des Eglises, & ayant été autorisé par des Lettres qui l'ont restreint aux Cathédrales, il est maintenant en usage, étant une regle approuvée de tous les Canonistes, que Reges, ex longissima possessione, peuvent conférer les Bénéfices Ecclésiastiques.*

Qu'il faut donc conclure de toutes ces observations,

1°. Que si ce droit n'a pas été reçu dans tous les tems, même par les Eglises de l'ancien Royaume, il n'y a aucun inconvénient

inconvenient qu'il ne soit pas non plus dans tous les lieux qui sont à présent soumis à la domination du Roi.

2°. Que puisque selon M. le Bret , il ne s'est affermi que par le tems & le consentement des Eglises , il ne peut avoir aucune solidité à Cambray , où le Roi n'a en sa faveur , ni la longueur du tems , ni le consentement de l'Eglise.

3°. Que comme on ne trouve point étrange que ce droit n'ait pas lieu dans les Collégiales mêmes de l'ancien Royaume , parce que le Roi n'y a pas de possession , l'on ne doit pas être surpris non plus si ce droit a cessé à Cambray où le Roi n'a aussi aucune possession.

*SECONDE PROPOSITION. Il n'y a aucune raison d'étendre ce droit aux Eglises des Provinces nouvellement conquises & plutôt unies que réunies.*

Pour établir cette proposition , M. l'Archevêque de Cambray entreprend de prouver avec beaucoup d'étendue ,

Que le Cambresis est un pays uni & non pas réuni à la Couronne.

Que s'il a été autrefois sous la domination de nos Rois , ils ne l'ont possédé qu'en qualité d'Empereurs , & qu'il ne faut pas confondre la France , proprement dite , avec l'Empire de Charlemagne : Cambray étoit soumis à l'un ; mais il n'a jamais fait partie de l'autre.

Que depuis le don que Charles-le-Chauve fit en l'année 863 à l'Evêque de Cambray , de la Seigneurie de son territoire , duement confirmée par les trois Othons , & amplifiée par les Empereurs suivans. L'Evêque de Cambray est devenu Prince de l'Empire , jouissant des droits de souveraineté dans son pays , assistant aux Dietes , égal en un mot à tous les autres Princes de l'Empire.

Que si le Comte de Flandre a été pendant long-temps avoué de l'Eglise de Cambray , cette qualité qu'il n'avoit qu'en tant qu'il étoit lui-même membre de l'Empire , le rendoit vassal de l'Evêque dont il étoit défenseur & non



pas le maître ; que s'il en a voulu abuser dans la suite , les Empereurs Conrad III & Charles IV , ont tempéré son autorité , en donnant de nouveaux défenseurs à l'Eglise de Cambray.

Que Philippe de Valois n'a jamais été que Châtelain de Cambray , & par-là vassal de l'Evêque ; que les Seigneurs Allemands furent même indignés , comme on le voit dans Froissard , de ce qu'il avoit osé acheter une terre dans l'Empire.

Que le Concordat Germanique a toujours eu lieu dans Cambray.

Que depuis l'usurpation de Balagny , en 1580 , & celle des Espagnols en 1595 , l'Archevêque n'a jamais reconnu leur autorité ; qu'il n'a point prêté serment au Roi d'Espagne ; qu'il a continué d'assister aux Dietes jusqu'en 1636 ; que le Chapitre a fortement résisté au droit que ce Prince vouloit s'attribuer de nommer à l'Archevêché ; & par conséquent , il est vrai de dire que l'Archevêque de Cambray s'est toujours conservé de droit dans sa dignité de Prince de l'Empire ; mais que quand même il se seroit enfin soumis au Roi d'Espagne , il n'en seroit pas moins vrai que le Cambresis est un nouveau pays qui a été uni & non réuni à la Couronne par la conquête du Roi.

Ces faits enfin supposés , on ne peut imaginer que deux raisons pour étendre le Droit de Joyeux Avènement à l'Eglise de Cambray.

La première , l'union à la Couronne , qui semble assujettir ces Provinces aux Loix qui sont observées dans le reste du Royaume.

La seconde , la raison de l'uniformité qui paroît devoir se trouver entre les membres d'un même corps , & les parties d'un seul tout.

Mais il prétend que ces deux raisons ne peuvent être décisives , que quand il s'agit de droits essentiels de la souveraineté.

Or , ajoute-t-il , le Droit de Joyeux avènement ne peut être de ce nombre.

Non-seulement plusieurs Souverains n'en jouissent pas ,

mais le Roi de France n'en a pas joui lui-même pendant plusieurs siècles. On ne peut donc le regarder comme un droit de la Couronne; & tout droit qui ne s'acquiert que par la possession, est un droit arbitraire, qui, à la rigueur, doit être purement local, c'est-à-dire avoir lieu seulement dans les pays où la possession l'autorise.

Dès le moment que ce droit ne peut être regardé comme un apanage essentiel de la souveraineté, il n'y a aucun inconvénient d'admettre à cet égard des usages différens dans le même Royaume.

Combien de diversités de Coutumes dans la domination du Roi!

Combien d'usages différens dans les Eglises de son Royaume, & sur des matieres bien plus importantes que le Joyeux Avénement!

La Bretagne, la Provence, le Roussillon, la Franche-Comté, ont chacune des mœurs & une discipline différente, quoique toutes réunies sous le même sceptre: l'Eglise de Cambray, dont il s'agit en particulier, a conservé l'usage du Concordat Germanique.

Le Joyeux Avénement sera-t-il donc la seule regle qui ne pourra souffrir ni variété ni exception dans toute l'étendue du Royaume?

Pour prouver que quand l'extension du Droit de Joyeux Avénement devrait avoir lieu, même dans les Provinces nouvellement unies à la Couronne, l'Eglise de Cambray auroit des titres suffisans d'exemption, M. l'Archevêque de Cambray représente,

10. Que cette Eglise n'a mérité en aucune maniere, que le Roi lui imposât la nouvelle servitude du Droit de Joyeux Avénement: c'est sur le Roi d'Espagne, & non sur l'Eglise, que le Roi a fait sa conquête.

20. Quand ce seroit sur l'Archevêque même de Cambray que la conquête auroit été faite, on ne pourroit jamais séparer la conquête de la capitulation. Or, par la capitulation, le Roi a promis de conserver les franchises des Eglises.

Ccc ij

ses , & de les mettre à couvert de toutes innovations. Il est donc garant en quelque maniere lui-même , de la nouveauté qu'on veut introduire dans cette Eglise par le Brevet de Joyeux Avénement.

3°. L'intérêt de l'Etat est bien plus de tenir parole à des Peuples nouvellement conquis , que d'assurer à chaque Roi , une fois en sa vie , la nomination de trois ou quatre Bénéfices.

4°. Le Roi d'Espagne pourroit-il jouir du droit sur les Eglises de France , ajoutées par la guerre ou par un traité de paix à sa domination ? Et s'il étoit mal fondé à le prétendre , le Roi peut-il réciproquement user du Droit de Joyeux Avénement sur les Eglises d'une Province qu'il a conquise sur l'Espagne ?

5°. Le feu Roi a préjugé la justice de l'exemption de Cambray , en imposant silence au sieur d'Artaize , qui avoit surpris un Brevet de Joyeux Avénement sur l'Eglise collégiale de Saint-Gery , qui est dans cette Ville.

C'est à quoi peuvent se réduire toutes les objections de M. L'Archevêque de Cambray , & même celles qui semblent mériter une réponse , & qui sont plutôt des raisons que des tours d'esprit , ou des expressions ingénieuses qui couloient si heureusement de sa plume.

Il faut maintenant les examiner dans le même ordre qu'on vient de les reprendre.

On examinera donc d'abord , s'il a raison de prétendre que de droit commun , l'extension du Droit de Joyeux Avénement , à une Province nouvellement réunie à la Couronne , ne doit pas avoir lieu.

La premiere proposition qu'il avance pour soutenir ce moyen , & qu'il fonde sur la nature du Droit de Joyeux Avénement , droit selon lui , récent , incertain , peu autorisé , ne mérite presque pas d'être réfutée après la tradition qu'on a faite des titres & des Auteurs , qui montrent en même tems , l'ancienneté , la certitude & l'autorité de ce droit.

On se contentera donc d'observer ici , qu'il auroit été à

souhaiter que M. l'Archevêque de Cambrai eût eu le loisir d'étudier cette matiere dans d'autres sources que Brodeau & M. le Bret.

M. le Bret, de la Souveraineté du Roi, l. 1, chap. 18, dit que ce n'est que depuis peu que le Parlement a reconnu ce droit, qui s'est, dit-il, confirmé par le tems & le consentement des Eglises.

Brodeau, sur M. Louet, *lettre P.*, n°. 6, dit que c'est depuis l'année 1577, que le Droit de Joyeux Avénement a été introduit & reçu au Grand-Conseil, & mis entre les droits royaux.

Il n'auroit pas dit, sur la périlleuse parole de ces Auteurs, que le Parlement auroit rebuté ce droit pendant long-temps, puisqu'il auroit vu que dès le tems de Philippe-le-Hardi & du Roi Jean, le Parlement l'avoit maintenu par les Arrêts des années 1274, 1351 & 1353.

Que l'Arrêt de 1616, cité par Brodeau, sembla à la vérité, avoir rejeté le Droit de Joyeux Avénement : mais qu'il ne faut que lire ce que M. le Bret dit alors, pour être convaincu que si le Parlement a autrefois paru contraire à ce droit, c'est parce que ceux qui étoient chargés de la défense des droits du Roi, en étoient si peu instruits, qu'ils abandonnerent la cause que leur devoir étoit de soutenir.

Voici, en effet, tout ce que M. le Bret dit sur ce sujet, dans son plaidoyer, tel qu'il est dans les Registres du Parlement :

*Pour le regard du pourvu par le Joyeux Avénement, c'est un droit qu'ils n'ont vu, & bien qu'aucuns en aient écrit, n'a été pratiqué, sinon quelquefois les Rois faisant leurs entrées aux Eglises, ont recommandé ceux qui avoient du mérite, pour avoir la premiere Prébende.*

C'est ainsi que cet Avocat du Roi abandonne la cause, 1°. parce qu'il n'a pas vu, & qu'il auroit dû voir ; 2°. parce qu'il lui plaît de confondre le Droit de Joyeux Avénement, avec le Droit de Joyeuse entrée, qui n'a lieu que dans quelques Eglises.

Mais depuis que les connoissances ont fait plus de progrès sur cette matire , M. le Bret lui-même , convient dans son livre , que ce droit a été autorisé même par le Parlement.

S'il n'y a point de Loi civile avant Louis XIII , ou tout au plus avant Henri III , qui ait confirmé expressément ce droit , il ne s'ensuit pas pour cela qu'il n'ait eu aucune autorité : il n'y a personne qui ignore que les Loix non-écrites , ont la même force que les Loix écrites ; il y a des matieres bien plus importantes où l'usage seul tient lieu de Loi ; enfin , rien n'est plus juste que la réflexion du Jurisconsulte Paulus , dans la Loi 36 du Digeste , au titre de *Legibus* , lorsqu'en parlant des regles qui ne sont établies que par l'usage , il dit : *Imò magnæ autoritatis hoc jus habetur , quod in tantum probatum est ut non fuerit necesse scripto id comprehendere.*

Le silence de quelques-uns de nos Jurisconsultes sur le Droit de Joyeux Avénement , ne peut jamais l'emporter sur le témoignage formel qu'un grand nombre d'autres Auteurs rendent à l'antiquité & à l'étendue de ce droit.

Il ne faut qu'envisager les anciens actes qui établissent la preuve de ce droit , pour être persuadé qu'il n'a rien de commun avec le droit singulier & local , que le Roi a dans un petit nombre de Villes de son Royaume , de nommer à la premiere Prébende qui vacque après son entrée dans cette Ville ; & que si Choppin semble avoir confondu ces deux droits dans un de ses Ouvrages , c'est une erreur qu'il a réparée dans d'autres , & qui ne doit pas nuire à un droit d'ailleurs suffisamment établi.

Il paroît , à la vérité , que nos Rois , dans le tems que l'Indult du Parlement avoit souffert quelqu'interruption , ont donné aux Officiers de cette Compagnie des Lettres de simple priere ou de recommandation adressées aux Collateurs du Royaume. Mais il ne faut pas confondre ces prieres avec le Droit de Joyeux Avénement , qui dans les tems les plus reculés , a été toujours qualifié Droit Royal , Droit propre au Roi , & qui , par conséquent , ne dépend point de

la volonté absolue des Collateurs. D'ailleurs, quand même ce droit auroit commencé par de simples prières, ce qui n'est nullement vraisemblable, puisqu'on voit que dès le treizième siècle, il emportoit une véritable nécessité, non-seulement en France, mais en Angleterre & en Allemagne; l'usage & la possession l'ont tellement affermi, qu'il est devenu dans ce siècle un véritable droit, & que c'étoit dans cet état présent qu'il falloit en juger, & non par rapport à ce qu'il a pû être autrefois.

Mais dans la vérité, le commencement & la fin sont pour la rigueur du droit; s'il y a eu quelque incertitude dans le temps intermédiaire, à cause des Guerres dont la France a été agitée, & de la foiblesse du Gouvernement, l'ancien usage a repris enfin le dessus; ainsi ce que Louis XIII a fait par rapport au Droit de Joyeux Avénement, est plutôt un rétablissement des anciennes maximes, que l'introduction d'un droit nouveau.

Il est aisé de juger, après cela, du poids que doit avoir le témoignage de M. le Bret, esprit assez superficiel, & qui a fourni la preuve dans d'autres matières, qu'il n'avoit jamais bien approfondi les antiquités de notre Droit François.

Ainsi les quatre conséquences que M. de Cambray a cru pouvoir tirer de la nouveauté & de l'incertitude prétendue du Droit de Joyeux Avénement, tombent d'elles-mêmes.

1°. Il peut être vrai que ce droit n'ait pas eu lieu dans tous les temps; mais sans examiner ce fait qui est fort obscur, il est certain au moins que ce droit a dû avoir lieu dans tous les temps, puisque c'est un Droit Royal que le Roi ne peut jamais perdre, suivant les maximes du domaine; d'ailleurs c'est un raisonnement très-faux, que celui qui conclut du temps aux lieux. Il y a bien des droits de la Couronne qui ont commencé, & qui par conséquent n'ont pas eu lieu dans tous les temps; mais dès le moment qu'ils ont été une fois établis comme Droits Royaux, comme Droits de la Couronne, ils ont toujours été étendus dans tous les lieux qui sont partie de la

Monarchie ; & de droit commun , ils y sont toujours présumés assujettis jusqu'à ce qu'ils puissent prouver leur exemption.

2°. Quand il seroit vrai que le Droit de Joyeux Avènement se seroit établi par le temps & le consentement des Eglises , sans aucune autorité , il suffit qu'il le soit une fois , pour y soumettre toutes les Eglises du Royaume , comme aux autres Loix de l'Etat dont elles commencent à faire partie.

3°. M. l'Archevêque de Cambray se trompe , quand il veut tirer un argument de la prétendue exemption des Eglises Collégiales ; c'est une erreur de fait , elles y sont soumises comme les Cathédrales , avec un seul tempérament , qu'il faut pour cela qu'elles aient dix Prébendes , outre les Dignités : tempéramment que le Grand Conseil a introduit par un argument tiré des décisions des Papes , qui veulent qu'un Collateur ait dix bénéfices à sa disposition , pour pouvoir être chargé d'une grace expectative.

La seconde proposition de M. l'Archevêque de Cambray qui est que , quand même ce droit seroit mieux établi qu'il ne l'est , même dans l'ancienne France , il n'y auroit pas lieu de l'étendre aux Eglises des Provinces nouvellement conquises , & plutôt unies que réunies à la Couronne , peut mériter plus d'attention que la première.

On ne s'arrêtera pas long-temps à examiner si le Cambresis doit être regardé comme un Pays réuni , ou comme un Pays seulement uni à la Couronne.

On peut distinguer deux propositions dans la défense de M. de Cambray à cet égard.

L'une , que Cambray ne faisoit autrefois partie que de l'empire de Charlemagne , & non de la France proprement dite.

L'autre , que Cambray , pendant plusieurs siècles , a fait partie de l'Empire.

De ces deux propositions , la dernière est absolument certaine , il faut convenir que depuis la fin de la seconde Race , Cambray a toujours été sous la domination des Empereurs d'Allemagne , si l'on en excepte quelques intervalles de peu de

de durée, où nos Rois s'en sont rendus Maîtres par la force des armes, ou plutôt par occupation de fait, que par droit.

A l'égard de la première proposition, elle a été avancée sans fondement de la part de M. l'Archevêque de Cambray ; il n'y a qu'à voir les différens partages qui furent faits entre les enfans & petits enfans de Charlemagne, pour reconnoître que la Ville de Cambray étoit alors comprise dans les limites de la France. Mais il n'en faut pas chercher la preuve ailleurs que dans les Mémoires même de M. l'Archevêque de Cambray. Il y marque que ce fut en l'année 863, que Charles le Chauve donna à l'Evêque de Cambray la Seigneurie de cette Ville ; & comme il n'étoit alors que Roi de France, & qu'il ne fut couronné Empereur qu'en l'année 875, M. l'Archevêque de Cambray a prouvé, sans y penser, le contraire de ce qu'il avoit entrepris de soutenir.

Cette vérité de fait est d'ailleurs établie par le partage des enfans de Louis le Débonnaire, & par celui de Charles le Chauve, avec Louis le Germanique de l'année 870, où Cambray est nommément compris dans le Royaume de Charles le Chauve.

Ces deux vérités supposées,

On pourroit d'abord prétendre à la rigueur, que la conquête de Cambray ne doit pas être regardée comme une nouvelle acquisition, & qu'elle n'est qu'une réunion d'une ancienne Province à la Couronne ; que s'il est vrai, comme de célèbres Auteurs l'ont prétendu, que la prescription n'ait pas lieu entre Souverains, la longue durée de l'usurpation n'a pu changer la nature de ce Pays, & qu'en quelque tems qu'il revienne à sa première origine, il doit toujours être regardé comme une partie qui se réunit à son tout.

Mais comme six ou sept cents ans de possession ne laissent pas de rendre cette fiction plus difficile, & que d'ailleurs il n'y a pas de différence solide entre le cas de l'union, & celui de la réunion, il ne paroît pas nécessaire de faire une plus longue dissertation sur ce sujet. Il faut donc passer à l'examen des autres objections de M. l'Archevêque de Cambray,

*Tome V.*

Ddd



en supposant, si l'on veut avec lui, que Cambrai est dans le cas de l'union.

Il combat les deux principales raisons de l'extention du Droit de Joyeux Avènement, qui sont l'union à la Couronne, & l'uniformité qui doit se trouver dans la Jurisprudence qu'on observe à l'égard de toutes les Eglises d'un même Royaume; & tous ses argumens se peuvent réduire à la distinction qu'il propose entre les droits essentiels de la Souveraineté, & ceux qui ne sont qu'arbitraires, pour en conclure que les droits de la première espece sont les seuls que les Provinces nouvellement unies à la Couronne seroient obligées de reconnoître.

Mais sans attaquer cette distinction qui peut être juste en elle même, comme on l'a déjà reconnu ailleurs, il suffit d'en combattre l'application qui ne l'est pas.

1°. Si le Droit de Joyeux Avènement a sa source dans le Droit féodal de la Couronne, comme on l'a observé, il pourroit être mis au nombre des droits primitifs de la Couronne, au moins de celle de France qui certainement n'a point de plus ancienne regle de droit public. pour tout ce qui regarde la troisième Race, que l'ordre des Fiefs.

2°. Quand il seroit vrai que le Droit de Joyeux Avènement ne seroit pas du nombre des droits essentiellement attachés ou à la Couronne en général, ou à la Couronne de France en particulier, il ne seroit pas moins vrai que ce droit, plus ou moins essentiel, seroit toujours un droit Royal, & un droit de la Couronne, qui étant indivisible dans sa source, doit aussi se répandre universellement sur toutes les parties de la Monarchie qui n'en sont pas exemptes expressément; car nous n'envisageons encore ici que le droit commun, sauf à examiner dans la suite les exceptions particulières.

3°. C'est inutilement que pour combattre ce principe, on veut faire valoir la diversité des usages que le Roi tolere dans son Royaume, soit dans les matieres Civiles ou dans les matieres Ecclesiastiques. Une distinction plus convenable que

celle de M. l'Archevêque de Cambray, & plus propre à la question présente, résout pleinement cette difficulté.

Comme l'état est composé du Roi & des Peuples, on peut distinguer aussi deux sortes de droits : l'un, qui règle les contestations des Peuples ; l'autre, qui établit les privilèges du Roi.

Le premier, suivant les mœurs de la France, est sujet à une grande diversité. Ce n'est pas ici le lieu d'en examiner les différentes causes ; mais comme cette variété n'intéresse point les droits du Souverain, il veut bien entrer dans les inclinations de chaque pays, conserver ses usages, & le laisser vivre suivant ses anciennes mœurs.

Il n'en est pas de même de la seconde espèce de droit qui regarde les privilèges du Souverain, & c'est ce qu'on appelle les droits Royaux, qui sont attachés à sa personne, & qui sont des parties ou essentielles, ou accessaires de la souveraineté. L'unité du Monarque imprime aussi sur ces droits le caractère de l'uniformité. C'est ce que l'on peut établir par plusieurs exemples incontestables, où depuis que l'on a commencé à avoir en France des principes plus épurés sur le droit public, on a toujours regardé cette uniformité comme le caractère certain de tous les droits de la Couronne.

Ainsi le Domaine du Roi est imprescriptible dans toute l'étendue de la Monarchie, quoique cette maxime ait peut-être eu ses variations, comme le Droit de Joyeux Avènement ; & celui qui voudrait prétendre qu'elle n'a pas lieu dans les Provinces nouvellement conquises, ne seroit pas seulement écouté.

Ainsi le franc-aleu a été pros crit dans les tems nobles, parce que l'on a jugé que la Seigneurie & la Justice faisant partie de la puissance publique, ne pourroient jamais émaner que du Roi ; & cette maxime n'a point d'autres bornes dans son application, que celle de la Monarchie même.

Ainsi la Régale a-t-elle été enfin étendue à toutes les Provinces qui s'en prétendoient exemptes, quoiqu'elle y eût souf-

fert de longues éclipses , & elle est reçue de la même manière dans les Provinces nouvellement conquises.

Ainsi le Privilège qui appartient au Roi de plaider toujours la main garnie , est-il reçu universellement dans tous ses Etats.

Ainsi la connoissance des cas appelés Royaux , dont le nombre & la qualité ont peut-être varié plus souvent que le Droit de Joyeux Avénement , n'appartient qu'au Roi seul , ou à ses Officiers , dans toutes les terres de sa domination ancienne ou nouvelle , à moins que l'exception ne soit fondée sur des titres particuliers.

Ainsi , pour ne point multiplier les exemples à l'infini , a-t-on établi cette maxime générale qui renferme tout ce qu'on peut dire sur cette matière , & qui a été tant de fois confirmée par les Arrêts de toutes les Cours , que les dispositions coutumières , quoique rédigées par l'autorité du Roi , & en présence de ses Commissaires , ne sont des Loix qu'entre les Peuples de leur ressort , & qu'elles ne peuvent faire aucun préjudice aux droits du Souverain.

Or , comme on ne sçauroit douter que le droit de Joyeux Avénement ne soit un droit Royal , un Droit de la Couronne , c'est en vain qu'on lui oppose cette diversité d'usages , tolérée par le Roi dans les Etats , puisque , comme on vient de le voir dans les différens exemples des droits Royaux qui ont été expliqués , cette variété ne peut jamais y avoir lieu , parce qu'elle ne tombe point sur ce qui intéresse le Souverain en tant que Souverain , c'est-à-dire , sur tout ce qui forme un droit véritablement Royal.

Toute la force de la cause de l'Eglise de Cambray doit donc se réduire à prouver , que quand le droit commun lui seroit contraire , elle a néanmoins des raisons suffisantes d'exemption.

Mais , la première raison , fondée sur ce que la conquête de Cambray a été faite sur le Roi d'Espagne , & non sur l'Eglise , n'est qu'un pur sophisme , ou tout au plus un tour d'éloquence.

Où a-t-on pris cette étrange maxime, qu'il faut que ce soit sur l'Eglise même que le Roi ait fait une conquête, pour le mettre en état d'y exercer le droit de la Couronne? C'est cependant cette proposition qui devoit être la majeure du raisonnement de M. l'Archevêque de Cambray, si l'on vouloit le mettre en forme.

Il avance, pour seconde raison, avec bien plus de fondement, qu'il ne faut pas séparer la conquête de la Capitulation, & c'est-là véritablement le nœud de la difficulté, qui se réduit à examiner si les termes de cette Capitulation sont assez forts pour en pouvoir conclure que le Roi ait voulu exempter l'Eglise de Cambray du Droit de Joyeux Avénement.

*Article 4, de la Capitulation de Cambray.*

*L'Archevêque, Chapitre Métropolitain, & autres Abbés & Abbeses, Religieux & Religieuses canoniquement y établis, Hôpitaux, Fondations pieuses, Bourgeois & Habitans des Villes & Pays, & tous autres, de quelque état & condition qu'ils puissent être, Ecclésiastiques, Séculiers, Réguliers & autres, jouiront pleinement & paisiblement de tous leurs privilèges, immunités, franchises, exemptions, & autres droits qui leur competent & appartenant de droit, & accordés par les Saints Canons, graces & privilèges donnés par les Saints Pontifes, Conciles & Supérieurs Ecclésiastiques, octroyés par les Empereurs, Rois, Princes, & autres Souverains.*

Le Roi, selon M. l'Archevêque de cette Eglise, lui a promis de le conserver dans ses franchises, c'est la clause qu'il s'agit d'interpréter.

On ne le peut faire qu'en deux manieres, ou par les regles du droit commun, ou par les conjectures particulieres que l'on peut tirer ou de l'état de cette Eglise, ou des autres actes qu'elle a passés avec le Roi.

Si l'on s'attache d'abord aux regles du droit commun, la

clause ne paroitra pas suffisante pour en tirer une conséquence favorable à l'Eglise de Cambray.

1<sup>o</sup>. C'est une maxime certaine, qu'on ne déroge point aux droits, sans une convention expresse & spéciale. L'une & l'autre Jurisprudence reconnoissent également cette maxime. Les Souverains ne sont pas censés compris dans les Loix mêmes de l'Eglise, s'ils n'y sont nommément exprimés, leurs personnes & leurs droits *indigent speciali notâ*, comme parlent les Jurisconsultes; & quiconque n'en parle pas expressément, est censé n'y avoir pas même pensé.

(C'est par cette raison que la Cour de Rome décida sous Pie IV & sous Grégoire XIII, que le Concile de Trente n'avoit pas aboli l'expectative des premieres prieres, parce qu'un droit impérial ne pouvoit pas être aboli par un Décret qui n'en faisoit pas une mention expresse).

Cette regle est d'autant plus décisive dans la question présente, que c'étoit avec le Roi même que la ville de Cambray traitoit; & peut-on présumer que le Roi lui-même eût voulu déroger à ses droits, ou que cette ville eût voulu l'exiger, sans néanmoins qu'on en eût fait aucune mention dans le traité qui devoit contenir cette dérogation?

2<sup>o</sup>. C'est encore une autre maxime du droit commun, qu'il suffit sur-tout dans les actes qui sont de droit étroit, que les termes dont on s'est servi, puissent avoir un sens parfait, sans y comprendre le droit qu'on veut y suppléer, pour n'y faire aucune extension: or, le terme de *franchises* que le Roi a promis de conserver à l'Eglise de Cambray, s'entend naturellement des immunités & des privileges dont elle jouissoit, soit dans ses biens, soit dans les personnes de ses Ministres; mais il n'est pas nécessaire, & on peut dire même qu'il n'est pas naturel d'entendre par ce terme une exemption d'une nature singuliere, telle que seroit celle du Droit de Joyeux Avènement, qui ne pourroit être qu'une exemption & une décharge de reconnaissance & de gratitude, pour cette protection même, par laquelle le Roi promet à l'Eglise de Cam-

bray de lui conserver ses franchises. Il est difficile de concevoir qu'une telle pensée soit venue dans l'esprit, ni du Roi vainqueur, ni de la Ville vaincue; & il n'y a personne qui puisse croire que quand on a parlé des franchises de l'Eglise de Cambray, on ait entendu parler de franchises contre le Roi même, dans une matière aussi peu importante pour l'Eglise, que la nomination à une ou deux prébendes pendant le regne de chaque Roi. Ainsi c'est une interprétation forcée qu'on veut donner après coup à une promesse qui n'y a point de rapport; & on peut dire qu'il est beaucoup plus difficile d'étendre les termes de la Capitulation, jusqu'à la décharge du Droit de Joyeux Avènement, que d'étendre ce droit même à l'Eglise de Cambray.

Si de ces maximes générales on passe aux conjectures particulières qui se tirent de l'état où étoit alors cette Eglise, & des autres actes qu'elle a passés avec le Roi, on peut porter la preuve de cette vérité jusqu'à la démonstration.

En effet, il est évident qu'on ne sauroit appliquer le terme de franchise qu'aux droits dont l'Eglise de Cambray étoit exempté dans le tems de la conquête; or, M. l'Archevêque de Cambray convient qu'elle étoit alors soumise au Droit de Prières Impériales, qui est encore plus rigoureux que le Droit de Joyeux Avènement, quoique ce soit un droit de même espèce. On ne peut donc jamais appliquer à ce droit ces franchises que le Roi a promis de conserver.

Le Roi a bien promis à l'Eglise de Cambray de lui conserver ce qu'elle avoit; mais il ne lui a point promis de lui donner ce qu'elle n'avoit pas: & cet argument ne paroît susceptible d'aucune réplique raisonnable.

Enfin, le Roi a traité depuis ce tems-là avec l'Eglise de Cambray sur le droit d'Élection, dont le Chapitre étoit en possession, & par le concordat qui fut passé sur ce sujet, on n'exigea du Roi que de renoncer au droit de Régale qu'il cédoit, sans qu'on y ait fait aucune mention du Droit de Joyeux Avènement, qui par conséquent est demeuré en son entier entre le Roi & le Chapitre.

Le reste du raisonnement de M. l'Archevêque, pour prouver l'exemption de son Eglise à titre particulier, ne mérite presque pas de réponse.

C'est une pétition de principe de dire, que l'intérêt véritable de l'Etat, est de tenir religieusement sa parole à des Peuples nouvellement conquis; personne ne doute de la maxime générale, mais il faut toujours revenir à la question de savoir ce que le Roi a promis; & l'on vient de montrer qu'il n'avoit rien promis à l'égard du Joyeux Avénement.

Il ne s'agit point ici de savoir si le Roi d'Espagne ou l'Empereur peuvent jouir du droit de Régale dans les Eglises qui ont été sous la domination de la France.

Quand il seroit vrai qu'ils n'en doivent point jouir, ce qui peut être problématique, la seule raison qu'on pourroit en rendre, est qu'une nouvelle province doit se régler par le même droit, que le reste de la Monarchie à laquelle elle est ajoutée; mais c'est par ce principe même qu'on concluroit fort bien que le Roi doit jouir, dans le cas contraire, & du Droit de Régale, & du Droit de Joyeux Avénement; parce que telle est la Loi de son Royaume à laquelle une nouvelle Province doit se soumettre comme les anciennes.

Enfin, si le feu Roi a imposé silence au sieur d'Artaize, par rapport à un Canoniat de l'Eglise Collégiale de Saint-Gery, s'est parce que ce Chapitre n'avoit pas le nombre de Prébendes requis pour y pouvoir placer le Brevet de Joyeux Avénement; & M. de Cambray qui dit par-tout que les Collégiales en sont exemptes, ne devoit pas se servir de cet exemple.

Il faut maintenant examiner en peu de mots, le second droit que le Roi peut avoir sur l'Eglise de Cambray, comme étant à la place de l'Empereur, & que l'on a appelé d'abord *Droit impérial*.

## DEUXIEME QUESTION.

*Droit Impérial.*

On ne s'étendra pas ici sur l'origine, & sur la nature du droit

droit de premières prières dont l'Empereur est en possession.

On se contentera seulement de faire quelques remarques importantes sur la manière dont l'Empereur exerce ce droit, parce que M. l'Archevêque de Cambrai suppose dans ses Mémoires, des principes peu exacts sur ce sujet.

*P R E M I E R E   O B S E R V A T I O N .*

Il est certain que ce droit ne tire point son origine d'une concession des Papes, comme des Docteurs Ultramontains l'ont prétendu sans fondement, & qu'il est appuyé sur les mêmes principes que le Droit de Joyeux Avènement en France, c'est-à-dire, sur la reconnaissance des Eglises pour la protection du Prince, & peut-être même sur l'ancienne Loi des investitures, comme quelques Auteurs Allemands l'ont prétendu, & comme on l'a aussi observé pour le Joyeux Avènement.

*D E U X I E M E   O B J E C T I O N .*

L'Empereur, & dans les premiers & dans les seconds tems, a exercé & exerce ce droit, sans être obligé de prendre un indult du Pape; & s'il en a pris dans le tems intermédiaire, ç'a été dans le même esprit que nos Rois ont obtenu des indults pour nommer à des Evêchés nouvellement conquis, sans reconnoître la nécessité de l'indult.

On oppose contre cette proposition, le témoignage de Durand, appelé le Spéculateur, qui, dans son *Speculum Juris*, du titre de *Præbendæ & dignitate*, §. rest. n. 7, p. 76, lib. 4, dit que l'Empereur, *habet privilegium quod ego vidi Bullatum, quod in quâlibet Ecclesiâ Alemanicæ possit facere unum recipi.*

Mais comme cet Auteur ne marque ni la date, ni l'auteur de ce privilege, que d'ailleurs le nom de Bulle est commun aux Lettres - patentes des Empereurs, & à celles des Papes, & qu'enfin ce fait est démenti par tout, ce que l'on dira dans la suite; il y a lieu de conjecturer que le titre de Durand a vu



*Bulle*, étoit une nomination même de l'Empereur, & non un *privilege du Pape*.

Il faut donc distinguer trois tems en cette matiere,

Un premier tems qui a précédé le concordat Germanique, entre Nicolas VIII & l'Empereur Frédéric III, en 1448.

Un second tems, depuis ce concordat jusqu'à la paix de Westphalie, en 1646.

Un dernier tems, depuis cette paix jusqu'à présent.

I. Dans le premier tems, nul vestige, nulle mention de l'indult.

La formule des premieres prieres dont l'Empereur Rodolphe s'est servi en 1274 (a), est rapporté par divers Auteurs. Il n'y annonce qu'une ancienne Coutume, pour fondement de son droit, *Cum ex antiquâ & approbatâ à divis Imperatoribus & Regibus ad nos perducta consuetudine quolibet Ecclesia in nostro Imperio constituta ad quam Beneficiorum Ecclesiasticorum pertinet collatio super unius Collatione Beneficii precum nostrarum primicias admittere teneatur, devotionem tuam rogamus quatenus huic Clerico, de Ecclesiastico Beneficio quod ad tuam Collationem pertinet ob reverentiam sacri Imperii liberaliter studeas provideri.*

On peut remarquer en passant, & l'antiquité de cet usage, & l'obligation imposée aux Collateurs : quoique l'Empereur se servit de termes de prieres, il marque néanmoins qu'elles formoient un véritable droit, *admittere teneatur*.

On trouve un brevet à-peu-près semblable, (Arch. du Chap. de Saint-Paul, de Besançon) de l'Empereur Henri VII, en l'année 1313, où il ajoute ces termes remarquables pour l'origine du droit des premieres prieres, *Cum habeamus iam*

(a) Ce pourroit bien être la le titre *Bulle*, que Durand auroit vu, car, il écrivoit dans le treizieme siècle.

<sup>1</sup> Schilter, de *Libertat. Eccles. Germania*, Lib. 6. Cap. 4. n. 12, prétend trouver un vestige plus ancien de ce droit dans le temps d'Otton IV, qui fut élu Empereur en l'année 1209, dans ces termes de la chronique de l'Abbé d'Usberg. *Fuerat olim consuetudo Principum ut hilariter & promptè Beneficia seu Ecclesias conferrent primis petentibus, quod ipse nequaquam facere voluit.*

*An Jure Imperii, quàm ab antiquâ consuetudine, &c.*, termes qui ont un rapport parfait avec ceux de l'Arrêt de 1274, pour le Roi, *Dominus Rex utendo jure suo proprio*, & des autres droits qu'on a rapportés, où ce droit est nommé *Jus regium*.

Sans parcourir les autres monumens semblables, on finira ce qui regarde ce premier tems par trois réflexions importantes.

1°. Les Empereurs ne se fondent que sur le droit de l'Empire, & sur une coutume très-ancienne.

2°. Ils cedent ce droit à d'autres Princes, comme l'Empereur Venceslas le céda à l'Electeur Palatin, en 1376 (a).

3°. Ceux qui ont écrit pour les Papes, & pour prouver la nécessité de l'indult, n'en ont pu rapporter aucun de ce tems.

II. Dans le second tems, depuis le concordat Germanique, jusqu'à la paix de Westphalie, sans parler ici de toutes les contractions que le concordat Germanique sousscrit par un Empereur trop dévoué à la Cour de Rome, a souffertes en Allemagne; il est certain que ce fut à l'occasion de ce concordat, que les Collateurs se souleverent contre le droit de premières prières, sous prétexte qu'il n'y en étoit fait aucune mention, quoique cependant on y ait fait un partage de toutes les collations entre le Pape & les Ordinaires.

L'Empereur obligé de recourir au Pape pour se faire obéir, obtint d'abord une Bulle de Nicolas V, qui déclaroit que le concordat n'avoit point aboli les premières prières, & qui l'accordoit ensuite à l'Empereur par l'autorité apostolique.

Les Papes Cliste III & Pie II, accorderent de semblables Bulles.

Innocent VIII alla encore plus loin; & après avoir gratifié en apparence l'Empereur Maximilien d'un indult, où il déclaroit que le droit de premières prières prévaudroit aux réserves du Pape, & aux regles de Chancellerie: il ajoute que ce droit n'avoit lieu que hors de l'Italie, & que les contestations qui pourroient naître sur l'exercice de ce droit, seroient jugées à Rome par le Tribunal de Rote.

(1) Goldon, *Const. Imp. T. 1*, p. 375.

D'autres Papes ont accordé de pareilles Bulles, & les Empereurs suivans ont sollicité des indults, pour faciliter l'exercice de leur droit, sans néanmoins détruire le principe de ce droit, & en effet, dans ce second tems même,

1<sup>o</sup>. Quoiqu'ils fissent mention de l'indult, ils s'appuyoient aussi, dans leurs mandemens, sur les droits de l'Empire, & sur les louables coutumes.

2<sup>o</sup>. Ils ont ordonné quelquefois aux Chapitres de reconnaître leur droit comme un droit régalien, & une prérogative de la Couronne Impériale, sans faire aucune mention de l'indult.

L'Empereur Mathias en usa ainsi en 1600, à l'égard du Chapitre de Spire, quoiqu'il eût l'indult du Pape.

3<sup>o</sup>. Ils ont continué de faire des cessions de ces droits aux Electeurs & Princes de l'Empire; ce qu'ils n'auroient jamais pu faire, s'ils l'eussent tenu de la concession du Saint-Siège.

III. Dans le troisieme tems, depuis la paix de Westphalie, où il fut dit dans l'article 7, que l'Empereur exerceroit ce droit dans les lieux où il l'avoit exercé par le passé; & dans l'article 17, qu'on ne pourroit alléguer, contre ce traité, aucun droit canonique, ni civil, l'Empereur a cessé absolument de demander un indult, & il y a été obligé en quelque manière, par la protestation que les Protestans firent en 1645, que si l'Empereur prétendoit jouir des premières prières en vertu d'un indult du Pape, ils n'en souffriroient point l'exercice dans leurs états.

Ainsi l'Empereur Leopold, Joseph, & celui qui regne aujourd'hui, n'ont point obtenu d'indult.

Il est vrai qu'en 1705, le Pape a voulu empêcher, sur ce fondement, le Chapitre d'Hildesheim de déférer aux premières prières de l'Empereur Joseph, ce qui a donné lieu à deux Auteurs d'écrire, l'un pour l'Empereur, & l'autre pour le Pape; mais l'Empereur est demeuré ferme, & n'a point pris d'indult.

## TROISIEME OBSERVATION.

L'Eglise de Cambrai étoit soumise au droit des prières Impériales ; c'est un fait dont M. l'Archevêque de Cambrai convient , & dont il dit même qu'il y a plusieurs preuves dans les archives de son Eglise.

Ces trois observations supposées, il semble qu'on puisse en conclure , que le Roi exerçant à présent sur l'Archevêque de Cambrai la même autorité que l'Empereur ; il doit aussi y jouir du droit des premières prières, & qu'ainsi il a deux titres sur cette Eglise ; l'un comme Roi de France, l'autre, comme représentant l'Empereur.

M. l'Archevêque de Cambrai s'élève néanmoins contre cette dernière proposition, & il soutient deux choses à cet égard.

L'une, que le droit des premières prières n'a rien de commun avec le droit de Joyeux Avénement.

1<sup>o</sup>. Parce que l'un est beaucoup plus étendu que l'autre ; soit par rapport aux Collateurs , soit par rapport aux Bénéfices.

2<sup>o</sup>. Parce que le droit des premières prières est l'unique droit dont l'Empereur jouisse ; au lieu qu'en France le Roi y joint le droit de régale & le serment de fidélité.

3<sup>o</sup>. Parce que c'est l'indult du Pape qui fait toute la force du droit des prières Impériales, sans quoi ce ne seroit qu'une suite de recommandations qui n'imposeroient aucune autorité ; ainsi le Roi n'ayant point d'indult, ne peut pas en faire un droit.

L'autre, que quand l'Empereur pourroit exercer ce droit indépendamment du Pape, le Roi ne pourroit en jouir, puisqu'il ne représente point l'empereur, soit parce que c'est sur l'Espagne qui n'a jamais usé du droit des prières Impériales, & non sur l'Empire que la conquête de Cambrai a été faite ; soit parce que l'Empereur n'a jamais cédé son droit au Roi par aucun traité de paix, ni par aucun acte d'une autre nature.

Mais on peut répondre à la première proposition, qu'il n'y a personne qui ne sente l'entière conformité du droit de Joyeux Avénement avec celui des prières Impériales.

10. Si l'un est à présent plus étendu que l'autre, quoiqu'ils marchassent autrefois d'un pas égal, l'Eglise redevable de cette différence à la piété de nos Rois, ne doit pas s'en faire un titre, pour anéantir ce qui reste de cet ancien droit; & plus la condition de M. l'Archevêque de Cambrai devient favorable en changeant de maître, moins il doit se plaindre du droit que le Roi veut exercer sur lui.

20. Qu'il ne lui convient pas non plus de combattre ce droit, parce qu'en France le Roi a joint celui de régale, & qu'outre que cette raison est impuissante en elle-même, puisqu'il n'y a rien d'incompatible entre ces deux droits, il seroit absurde de la proposer en faveur de l'Eglise de Cambrai qui est exempte du droit de Régale.

Et pour ce qui regarde le serment de fidélité qui a lieu dans la France, & non dans l'Empire, celui-ci n'est pas différent de celui de Joyeux Avènement; ils dérivent de la même source: l'un, est un gage de la reconnaissance de l'Eglise entière; l'autre, est un témoignage de la reconnaissance de l'Evêque en particulier: l'un a lieu dans la mutation qui arrive de la part du Seigneur dominant; l'autre, dans la mutation qui arrive de la part du vassal: tous deux fondés sur le même principe, & par conséquent tous deux non-seulement compatibles entr'eux, mais également justes séparément.

3°. Que c'est sans aucun fondement, que M. l'Archevêque de Cambrai suppose la nécessité de l'indult, & qu'il avance que sans cela les prières Impériales ne pourroient former un véritable droit, puisque le contraire est prouvé par les observations qu'on a faites sur l'origine & sur la force des prières Impériales.

Pour ce qui est de la seconde proposition, que le Roi n'est point aux droits de l'Empereur, c'est une erreur manifeste, & une espece d'hérésie dans le droit public.

1°. Il est vrai que c'est sur l'Espagne que le Roi a conquis Cambrai de fait seulement, parce que ce Prince en étoit en possession. Mais l'acquisition du droit est faite sur l'Empereur; c'est toujours le véritable propriétaire qui est censé dépouillé

par la conquête d'un nouveau Souverain ; & puisque , selon M. l'Archevêque de Cambray même , le Roi d'Espagne n'avoit qu'une souveraineté imparfaite , par la cession que les Habitans lui avoient faite de celle qui appartenoit à l'Archevêque , il doit convenir que la véritable & entière souveraineté est toujours demeurée de droit entre les mains de l'Empereur.

Il est donc bien inutile , d'après cela , d'examiner si le Roi d'Espagne a joui du droit des premières prières , puisque ce droit n'a jamais cessé de résider en la personne de l'Empereur.

2°. Il est vrai que ce Prince n'a point notifié la conquête du Roi , & qu'il ne lui a jamais cédé ses droits. Il n'y a de cession que de la part du Roi d'Espagne dans le traité de Nimègues , art. 10.

Mais la question doit être décidée par un principe supérieur à la possession du Roi d'Espagne , & à la formalité d'une cession expresse.

Tout Prince qui fait la conquête des Etats d'un autre Souverain , entre pleinement dans tous ses droits ; il acquiert sa souveraineté avec tous les avantages qui l'accompagnent : le droit des armes est plus fort que toutes les cessions , il se fait une pleine & parfaite subrogation de nouveau Souverain à l'ancien , & cette représentation s'achève & s'accomplit par la seule forme de la conquête ; lorsqu'elle devient paisible , & que la paix qui la suit , en a fait un juste titre.

Les Rois d'Angleterre ont joui de tous les droits des Rois de France , lorsqu'ils ont usurpé la plus grande partie de ce Royaume ; & on ne peut douter que si l'Empereur s'en rendoit le maître , il ne fût en droit de jouir de la régale comme nos Rois.

Ainsi , après cette longue discussion , M. l'Archevêque de Cambray ne sauroit se tirer de ce dilemme qui en renferme toute la substance.

Il a passé de la domination de l'Empereur à celle du Roi , ou on le jugera par les Loix de la France , ou on le jugera par celles de l'Empire : si on le juge par celles de la France ,

il doit être soumis au droit de Joyeux Avénement; & si on le juge par celle de l'Empire, il doit reconnoître le droit des premières prières; ainsi le droit Royal & le droit Impérial se réunissent contre lui: mais il est encore plus avantageux au Roi de faire valoir le droit Royal, pour éviter la querelle avec le Pape sur la nécessité de l'indult.

## D E C I S I O N

### DU CONSEIL DE RÉGENCE,

*En faveur du Droit de Joyeux Avénement sur les Eglises du Pays - Bas.*

EXTRAIT DE LA SÉANCE DU CONSEIL DE RÉGENCE,

*Tenue le Lundi huitième jour de Mars 1717.*

**M**onsieur l'Archevêque de Bordeaux, Conseiller au Conseil de Conscience, a rapporté une question mue en ce Conseil, pour savoir si les Eglises de Cambrai, d'Arras & de Saint-Omer, étoient sujettes au Joyeux Avénement, comme celles de l'ancien Domaine de la Couronne. Après une ample discussion des raisons pour & contre, il a été décidé que le Roi donneroit des brevets de Joyeux Avénement pour ces Eglises, comme pour les autres, sauf aux Brévetaires, s'ils étoient troublés, à faire valoir le droit du Roi dans les justices réglées, où les Officiers Royaux soutiendront les droits de Sa Majesté.

EXTRAIT DE LA SÉANCE DU CONSEIL DE CONSCIENCE,

*Tenue le Samedi 10 Octobre 1716.*

**M**onsieur le Procureur Général a rapporté les Mémoires que feu M. l'Archevêque de Cambrai avoit produits, pour prouver que cette Eglise doit être exempte du  
Droit

**Droit de Joyeux Avénement.** Il a fait voir que le Roi pouvoit avoir deux titres pour exercer ce droit ; l'un , que l'on peut appeller le Droit Royal , qu'il a comme Roi de France , en regardant cette Eglise comme une portion de l'Eglise Gallicane , dans laquelle le Droit de Joyeux Avénement est universellement reconnu ; l'autre , que l'on peut appeller le Droit Imperial que Sa Majesté exerçoit sur l'Eglise de Cambray , comme subrogé par la conquête aux droits de l'Empereur qui y exerçoit autrefois le droit des premieres Prieres.

Il a ensuite examiné l'origine & la nature du Droit de Joyeux Avénement ; considéré en lui-même tel qu'il s'exerce dans les Eglises de l'ancien Royaume , & si ce droit peut s'étendre aux Eglises des Provinces nouvellement conquises , réunies ou unies à la Couronne.

Il a prouvé que ce droit n'est point fondé sur la concession des Papes ; mais qu'il y a lieu de croire qu'il est tiré du droit des Fiefs , comme la Régale & le Serment de fidélité : qu'un Arrêt de 1274 , qui oblige les Religieuses de Coucy à recevoir une Demoiselle qui avoit la nomination du Roi , prouve que le fonds du Droit de Joyeux Avénement étoit pour lors reconnu , & que le Roi en jouissoit comme usant de son droit propre , *utendo jure proprio suo* ; qu'il en usoit dans les Abbayes qui sont à sa garde , *in Abbatiâ de gardiâ suâ* , & qu'il l'exerçoit au commencement de son regne , *in principio sui regiminis* ; que Philippe le Long par les Lettres du 5 Juillet 1317 , mande à ses Officiers de faire recevoir en plusieurs Monasteres d'Anjou , un Moine , comme étant chose qui lui appartenoit par Droit Royal ; que par Arrêt du 15 Janvier 1522 , le Droit de Joyeux Avénement fut déclaré appartenir au Roi dans le Monastere de Beaumont en Rouergue , qui est proprement un Chapitre Régulier , & ce Droit y est traité de Droit Royal , *locum sibi jure Regio debitum* ; que le 25 Février 1323 , le Parlement rendit un pareil Arrêt contre l'Abbaye de Beaulieu , & un autre en 1351 , contre les Religieux du Prieuré de Longueville.

Qu'en 1353 le Chapitre d'Arras & les Administrateurs de

Tome V.

Fff



l'Hôtel Dieu voulurent contester ce droit au Roi qu'après enquête faite, il y eut Arrêt par lequel il est attesté, 1°. Que le Roi avoit droit de faire recevoir un Religieux dans chaque Abbaye & l'Hôtel-Dieu, principalement quand ils étoient de fondation & garde Royale, ou que le Roi étoit en possession de ce droit; 2°. Que toutes les Eglises Cathédrales étoient de la garde du Roi. Enfin, que ce droit du Roi étoit tellement reconnu en ces premiers temps, qu'il avoit passé en style, & qu'on en trouve une formule très-ancienne dans le Protocole de la Chancellerie de France.

Que les mêmes motifs qui ont fait établir le Droit de Joyeux Avénement sur les Monastères, ont dû y soumettre les Evêchés; même droit de garde & de protection, même devoir envers le Seigneur féodal & le Souverain, même obligation de reconnaissance pour l'exécution des droits dont les autres Vassaux sont chargés.

La Pragmatique Sanction, selon la remarque de la glose, aussi bien que Benedicti sur le terme *aliquando*, est encore une preuve, que selon le droit commun de la France, au quinzième siècle, le Roi usoit du droit de premières Prières pour les Evêchés mêmes, & que ce droit étoit tellement reconnu, que l'élection d'un autre Sujet que celui qui avoit été recommandé par le Roi, étoit annulée, si le Roi s'en plaignoit.

Monsieur le Procureur Général a ensuite rapporté des témoignages d'Auteurs célèbres, & des Arrêts en faveur du Droit de Joyeux Avénement sur les Prébendes des Cathédrales & Collégiales, & entr'autres les décisions de M. François Mare, Conseiller du Parlement de Dauphiné, qui écrivoit en 1502, question 24: Carolus Grassalius qui vivoit sous François I, le Prestre, Boyer, Rebuffe, Rouillard & Chopin, les Lettres de Henri III qui exemptent le Chapitre de Nesle du Droit de Joyeux Avénement, l'Arrêt du Grand-Conseil du mois d'Août 1594, & celui du Parlement de 1591 les Déclarations de 1610 & 1629, & celle de 1646, avec les modifications du Grand-Conseil.

D'où il a conclu , que le Droit de Joyeux Avénement étoit fondé sur une très-ancienne possession , & que toutes les Eglises en particulier , se sont soumises à l'exercice de ce droit : & s'il n'a pas aujourd'hui la même étendue qu'il a eue autrefois sur les Monasteres de la garde du Roi , ce ne peut être que parce que les places de Moines ont été peu recherchées dans les derniers siècles , & que la piété de nos Rois n'a pas voulu que ces Monasteres fussent assujettis au double droit d'Oblat & de Joyeux Avénement.

Ces principes établis , ont servi de réponse aux objections de feu M. l'Archevêque de Cambray qui vouloit que l'on regardât ce droit , comme nouveau & sans fondement.

M. le Procureur Général a ensuite examiné , si le Droit de Joyeux Avénement pouvoit être étendu aux Eglises des Provinces nouvellement conquises.

Il a distingué les Provinces autrefois démembrées de la Monarchie qui rentrent sous la domination Française , qui est le cas de la réunion , & les Provinces qui n'ayant jamais été soumises à nos Rois , sont ajoutées à la Couronne , qui est le cas de l'union.

Il a prouvé que dans le cas de la réunion , tous les principes se réunissent pour faire voir que le Droit de Joyeux Avénement doit avoir lieu dans ces Provinces ; les fondemens du Droit de Joyeux Avénement , protection , Seigneurie , reconnoissance , reprennent leur première force dans le moment de la réunion , de même qu'un Citoyen , qui après avoir été long-tems captif chez les Ennemis , rentrant dans sa Patrie , est censé , *jure postliminii* , n'en avoir jamais été séparé : ainsi une Province séparée pendant quelque temps de la Monarchie , entre de plein droit dans les privilèges des autres sujets du Roi , & le Roi de son côté rentre dans tous les droits qu'il exerçoit sur cette Province , avant son démembrement.

Il a fait voir que les Eglises d'Arras & de Saint-Omer étoient sujettes au Droit de Joyeux Avénement avant le traité de Madrid , par lequel cette Province passa sous la domination

Fff ij

de Charles-Quint , parce que ce droit étoit déjà établi dans tout le Royaume , & en particulier à Arras , comme on le voit par l'Arrêt de 1355. Que quand même le Droit de Joyeux Avénement seroit plus récent que le démembrement des Provinces unies , elles n'y seroient pas moins sujettes depuis leur réunion , 1°. parce que les qualités de Protecteur , de Seigneur , de Fondateur , qui sont les fondemens du Droit de Joyeux Avénement , s'étendent en ces Provinces , comme en toutes les autres. 2°. Les sujets qui rentrent en leur patrie , après avoir été long-temps entre les mains des Ennemis , ne sont pas moins soumis aux Loix qui ont été faites pendant leur absence , qu'à celles qui étoient en vigueur auparavant. 3°. Si la condition des Eglises étoit devenue meilleure pendant le démembrement de ces Provinces réunies , elles prétendoient avec justice être en droit de profiter de ce changement ; par conséquent l'on ne peut objecter la règle de la prescription : outre qu'il ne peut y en avoir contre les droits du Roi , les conditions de la prescription manquent dans l'espèce présente. Ces Eglises n'étoient pas débitrices du droit , pendant qu'elles étoient sujettes du Roi d'Espagne , & le Roi de France ne pouvoit de son côté , agir pour empêcher la prescription ; ainsi de part & d'autre , toutes les actions étoient demeurées en suspens , pendant cette interruption forcée : mais elles revivent de plein droit , d'abord que l'obstacle est levé.

On objecte que quoique la Bretagne , la Provence , l'Artois & Tournay , fussent de l'ancien domaine de la Couronne , nos Rois cependant , ont obtenu des Indults du Saint Siège , pour nommer aux Prélatures de ces Provinces réunies , & que le Droit de Joyeux Avénement ne peut plus y avoir lieu.

A quoi M. le Procureur Général a répondu , que les Indults n'avoient été pris que comme des expédiens propres à lever les difficultés qui étoient entre Rome & la France , pour l'explication du Concordat ; que jamais on ne les a regardés en France , comme nécessaires & comme les véritables titres des

droits du Roi : c'est l'idée qu'en donne M. d'Offat, & le principe soutenu par les plus grand Magistrats, que la maxime, *quidquid accreſſit Regno, fit pars Regni & eodem Jure cenſetur*, eſt ſi conſtante, que dans les cas de la Régale, du droit des Gradués, de l'indult du Parlement, & même du Joyeux Avènement, ces droits ont été établis dans la Bretagne, dans la Provence & dans l'Artois, comme dans les autres Eglises du Royaume; que l'Arrêt du Grand-Conſeil de 1648, a décidé la queſtion pour l'Eglise d'Arras; que le Chapitre ayant voulu ſe pourvoir en caſſation, il en fut débouté par Arrêt du 15 Avril 1662.

Après avoir établi ces principes ſur les Eglise réunies à la Couronne, M. le Procureur-Général a examiné la queſtion par rapport aux Provinces nouvellement acquiſes à la Couronne. Il a d'abord ſuppoſé comme certain le principe *quidquid accreſcit Regno, fit pars ejus & eodem jure cenſetur*, ſurtout, lorsqu'il s'agit d'un droit Royal, dont on trouve dans les Provinces conquiſes les motifs qui ont donné lieu à l'établir dans le Royaume, comme ſont les qualités de Protecteur, Seigneur ſuprême, de Fondateur & de Bienfaiteur.

Et pour répondre à la ſeule objection que l'on peut faire par rapport à l'Eglise de Cambray, M. le Procureur - Général a rapporté l'art. IV de la Capitulation, par lequel le Roi promet de conſerver cette Eglise dans ſes franchises, & il a fait voir que ce terme ſ'entend ſeulement, des immunités & privilèges dont l'Eglise de Cambray jouiſſoit avant la conquête, ſoit dans ſes biens, ſoit dans la perſonne de ſes Miniſtres.

Que le Roi étant aux droits de l'Empereur, il avoit encore ſur cette Eglise- un nouveau titre qui autoriſe le Droit de Joyeux Avènement, qui eſt celui de premières Prières.

M. le Procureur Général a appliqué l'antiquité & le fondement de ce Droit, & a fait voir qu'avant le Concordat Germanique, les Empereurs ont joui de ce droit, comme d'un Droit Impérial, ſans prendre d'Indult; que depuis le concordat Germanique juſqu'à la paix de Weſtphalie, ce Droit ayant

souffert quelque contradiction , les Empereurs ont pris des Indults des-Papes , sans en reconnoître la nécessité , mais seulement pour en faciliter l'exercice ; mais que depuis la Paix de Westphalie , les Empereurs ont cessé absolument de demander des Indults aux Papes.

Que feu M. l'Archevêque de Cambray est convenu que son Eglise étoit sujette aux premières Prières , ce qui emporte la soumission au Droit de Joyeux Avénement.

Que prétendre l'exclure , parce que cette Eglise est déjà sujette au serment de fidélité , c'est les vouloir exclure tous deux , puisqu'ils dérivent de la même source , l'un ayant lieu à la mutation du Seigneur dominant , l'autre dans la mutation du Vassal ; qu'ils sont tous deux non-seulement compatibles entre eux , mais également justes séparément.

Que la dernière objection de M. de Cambray , consiste à dire , que le Roi n'est point aux droits de l'Empereur , parce que c'est sur l'Espagne qu'il a conquis Cambray ; mais il est certain que pour lors , l'Empereur en étoit le véritable propriétaire , & que le Roi d'Espagne n'avoit qu'une Souveraineté imparfaite , par la cession que les Habitans lui avoient faite de celle qui appartenoit à l'Archevêque ; que la véritable & entière souveraineté étoit toujours demeurée de droit entre les mains de l'Empereur , & qu'ainsi , à parler exactement , Cambray avoit passé de la domination de l'Empereur à celle du Roi.

D'où il a conclu , que si l'on juge la question du Joyeux Avénement sur les Loix de la France , l'Eglise de Cambray doit être soumise au Droit de Joyeux avénement ; & si on la juge par celles de l'Empire , elle doit reconnoître le droit de premières Prières , qu'ainsi le Droit Royal & le Droit Impérial se réunissent contre l'Eglise de Cambray : mais il est plus avantageux au Roi de faire valoir le Droit Royal , pour éviter la querelle avec le Pape sur la nécessité de l'Indult.

#### AVIS DU CONSEIL DE CONSCIENCE.

Sur le rapport fait par M. le Procureur-Général , de diffé-

rens Mémoires envoyés au Conseil, pour prouver que les Eglises de Cambray, Arras & Saint-Omer sont exemptes du Droit de Joyeux Avénement, & des raisons contenues dans des Mémoires contraires, pour faire voir que ce droit est un Droit Royal, propre à la Couronne, dont les Rois sont en possession depuis plus de quatre siècles, & qui s'étend sur toutes les Eglises qui sont dépendantes de la Monarchie; qu'outre le Droit Royal que Sa Majesté a sur toutes les Eglises de son Royaume, elle a encore sur Cambray, comme étant aux droits de l'Empereur, le droit de premières Prieres qui se joint à celui de Joyeux Avénement.

Le Conseil a été d'avis, que le Droit de Joyeux Avénement doit avoir lieu sur les Diocèses de Cambray, Arras & Saint-Omer, comme sur les autres Eglises du Royaume, qu'il est plus avantageux au Roi de faire valoir ce droit sur l'Eglise de Cambray, que celui des premières prieres, afin d'éviter toute difficulté avec le Pape, sur la nécessité de l'Indult; & qu'ainsi Sa Majesté devoit accorder le Brevet de Joyeux Avénement, tant sur le Diocèse de Cambray, que sur ceux d'Arras & de Saint-Omer, dans la même forme qu'elle en accorde sur les autres Eglises de son Royaume.

FAIT au Conseil de Conscience le 10 Octobre 1716.  
Signés le Cardinal DE NOAILLES ET D'AGUESSEAU.



# ESSAI

## SUR L'ETAT DES PERSONNES. (\*)

**L'**ETUDE du Droit des personnes est le principe & la fin de toute Jurisprudence.

C'est par-là que Justinien commence ses institutions. Il reconnoît que la science des Loix est inutile, si l'on ignore les différentes qualités de ceux qui ont été l'unique objet de tous les Législateurs. *Parum est jus nosse, si personæ quarum causa constitutum est, ignorentur*, §. 12. Inst. de Jur. nat. gent. & civili.

*Omne jus, personarum causa constitutum est*, L. 2. ff. de stat. hominum. *Non ante juris ratio quem persona quærenda est*, L. 14. in pr. ff. de jure condicill.

Il est difficile de comprendre pourquoi Justinien qui a connu la nécessité & l'utilité de cette méthode, qui l'a observée comme une règle inviolable dans ses Institutions, ne l'a suivie que très-imparfaitement dans le Digeste, & l'a négligée entièrement dans le Code.

Mais c'est à M. Cujas, & aux autres admirateurs de l'ordre du Code & du Digeste, à le justifier, s'ils le peuvent; & sans s'arrêter plus long-temps à des observations plus curieuses qu'utiles, il est à propos de faire ici quelques réflexions générales sur ce qui doit composer la matière de ce titre, & de comparer exactement tous les rapports & toutes les qualités différentes qui forment ce que les Jurisconsultes ont appelé l'Etat des Personnes,

L

Tous les hommes sont sortis égaux des mains de la nature, également libres, également nobles; tous enfans d'un même pere, & membres d'un même corps.

(\*) Cet Essai étoit le résultat d'une conférence où assistoit M. d'Aguesseau.

C'

C'est ce que les Jurisconsultes nous apprennent, quand ils disent que dans le droit naturel il n'y a point d'inégalité entre les hommes: *Quoad jus naturale attinet, omnes homines æquales sunt* L. 32. ff. de reg. juris. *Natura communis est.* L. 12. §. 4 ff. de accusat. Que la servitude est un ouvrage du Droit positif, contraire à la nature, L. 4. ff. de just. & jur. L. 4. §. 1. ff. de stat. hominum. Que les hommes doivent se considérer comme étant tous unis par les liens de la parenté: *Cognitionem quamdam, inter nos natura constituit.* L. 3. ff. de just. & jur.

*Quid est Eques Romanos, aut Libertinus, aut servus? Nomina ex ambitione aut injuriâ nata. Seneca, Ep. 31. art. 2.*

# I I.

Quoique la nature ait établi cette égalité parfaite dans l'origine de tous les hommes, elle a néanmoins marqué entr'eux certaines différences, & l'on peut dire que s'ils sont tous égaux, ils ne sont pas tous semblables, *Pares magis quàm similes.*

C'est ainsi que la nature, elle-même, nous apprend à ne pas confondre ceux qui sont nés, avec ceux qui sont encore dans le ventre de leur mere. C'est elle qui distingue les deux sexes; ceux qui sont capables d'engendrer, de ceux qui ne le sont pas; ceux qui sont parfaits, de ceux qu'on appelle monstres.

Les distinctions des puberes & des impuberes, des majeurs, & des mineurs, des sages & des insensés, des peres & des enfans, &c. sont encore fondés sur le droit naturel; & quoique le droit positif ait prescrit plusieurs regles sur ces matieres, elles tirent néanmoins leur origine & leur force, de la nature.

# I I I.

Le Droit civil, c'est-à-dire, le Droit particulier de chaque Nation, ajoute à ces qualités naturelles, des distinctions purement civiles & arbitraires, uniquement fondées sur les mœurs de chaque Peuple, ou sur la volonté absolue du Législateur.

*L. 9. ff. de Just. & Jur.*

Telles sont, par exemple, les différences que les Loix ont

Tome V.

G g g



établies entre les Citoyens & les Etrangers ; les libres & les esclaves : les nobles & les roturiers : différences dont les unes ont été inconnues au Droit de la nature , & dont les autres y sont mêmes absolument contraires : *Servitus est constitutio juris gentium quâ quis dominio alieno contra naturam , subjicitur.* L. 4. §. 1. ff. de stat. hominum.

## I V.

Quoique ces dernières distinctions soient plus assujetties au pouvoir du Droit civil , parce qu'elles sont entièrement son ouvrage ; il étend néanmoins son autorité sur les qualités naturelles , non pour les détruire ou pour les affoiblir , mais pour les confirmer & les rendre plus inviolables , par des regles & par des maximes certaines que l'on peut appeller des qualités mixtes.

Cette union du Droit civil avec le Droit naturel , forme , pour ainsi dire , une troisième espece de différence entre les hommes , que l'on peut appeller mixtes , parce qu'elles participent de l'un & de l'autre droit , & qu'elles doivent leur principe à la nature , & leur perfection à la Loi.

Il est , par exemple , du Droit naturel , que les hommes & les femmes parviennent à l'état de puberté après un certain nombre d'années ; mais il est du Droit civil , que ce temps soit fixe & déterminé , & que sans consulter la diversité des tempéramens , sans avoir recours à l'inspection du corps , on suive une regle uniforme , même à l'égard de ceux dans lesquels la nature pourroit être plus prompte , ou plus lente.

De même , la minorité ou les privilèges qui lui sont attachés , ont leur fondement dans le Droit naturel ; mais le terme de cet âge & la durée de ses prérogatives , sont déterminés par les Loix civiles.

Et l'on peut observer que dans toutes ces différences , ce qui est établi sur le Droit naturel , est certain & immuable ; au contraire , ce qui est prescrit par le Droit positif , est , comme lui , sujet au changement & à l'inconstance. Et pour se renfermer dans un des exemples que l'on vient de proposer , la Lo

ne peut jamais refuser son secours à un mineur, tant qu'il sera mineur, parce que cette protection est d'un droit Naturel & inviolable : mais elle peut faire qu'il ne soit plus mineur, en avançant le tems de la majorité, parce que ce tems étant arbitraire, & pouvant être différemment estimé par rapport à la diversité des climats & des mœurs de chaque Peuple, il est soumis au pouvoir de la Loi.

## V

On peut donc distinguer trois sortes de qualités différentes qui forment l'état de tous les hommes.

Celles qui sont purement naturelles.

Celles qui sont purement civiles.

Celles qui sont mixtes, composées du Droit naturel & du Droit civil.

Mais cette distinction exacte dans la spéculation, ne seroit d'aucun usage dans la pratique, parce qu'il n'y a aucune des qualités naturelles qui n'ait reçu une nouvelle forme du Droit civil ; & c'est ce qu'il sera facile de reconnoître dans la suite.

Ainsi l'on peut retrancher un des membres de cette division, & la réduire à la seule distinction des qualités qui sont fondées sur le Droit naturel, & de celles qu'une distinction purement positive & arbitraire, a introduites entre les hommes.

## V I.

Mais avant que d'entrer dans le détail des questions que l'on doit traiter dans ces deux parties, il n'est pas inutile de marquer ici, en peu de mots, en quoi consistent précisément ces qualités personnelles dont nous avons trouvé l'origine dans la nature & dans le Droit civil, & qui forment l'état de chaque personne en particulier.

Les Jurisconsultes Romain ont cru qu'il étoit dangereux de faire dans le droit aucune définition exacte : *Omnis definitio in jure civili periculosa est, parum est enim ut non subverti possit.*

Ggg ij

L. 301. ff. *de reg. jur.* (\*) Peut-être qu'ils ont joint à cette première maxime une seconde réflexion tirée du respect qu'ils avoient pour l'antiquité. Ils recevoient avec vénération tout ce qui avoit été dit par les anciens Interprètes du Droit, & craignoient d'affoiblir par leurs explications, les termes dont les premiers auteurs s'étoient servi : *Non omnium quæ à majoribus constituta sunt ratio reddi potest, alioquin multa ex his quæ certa sunt subvertentur.* L. 20. 21 ff. *de legib.* (\*\*)

L. 137. ff.  
*de verb. sig.*

L. 23. ff. *de  
stat. hominum.*

C'est apparemment par ces raisons, que quoiqu'il y ait dans le digeste un titre *de verborum significatione*, un titre *de statu hominum*, & dans les Instituts un titre *de jure personarum*; on n'y trouve aucune définition claire & exacte, aucune idée précise & distincte de tous les termes généraux qui sont néanmoins les plus importants. Et pendant que les Jurisconsultes s'attachent à nous expliquer curieusement ce que c'est que *Parties*, ou à nous apprendre l'étimologie du mot *Spurius*; ils négligent de définir ce que c'est que l'État, en quoi consiste ce caractère qu'il imprime sur la personne.

On peut néanmoins recueillir de ce qui se trouve répandu dans les Livres du Droit, qu'ils distinguoient deux sortes d'états.

Un état public, que l'on peut appeller l'état d'un Citoyen; & qui même s'appelle souvent l'état en général.

Un état particulier, auquel on peut donner le nom d'état de l'homme.

(\*) Il y a des Interprètes qui ont prétendu que le mot *definitio* devoit s'entendre d'une règle de Droit, & qui ont renvoyé, pour en entendre le vrai sens, à la Loi première de *Reg. Jur.* qui porte ces termes : *quæ regula simul in aliquo vitata est, perdit officium suum*, & ils citent l'Interprète Grec, qui rend le mot *definitio* par *οριζων*, par la raison que la Loi 202. de *Regul. Jur.* ajoute, *parum enim est ut non subverti possit*; mais cela n'empêche pas que d'autres Interprètes n'ayent donné un sens différent à cette expression.

(\*\*) On peut dire aussi qu'il s'agit dans ce texte de Loix anciennement établies; & non des explications que les anciens Interprètes y auroient données, & la Loi suivante peut fortifier cette opinion par ces mots, & *ideò rationes eorum quæ constituuntur, inquiri non oportet, alioque multa ex his quæ certa sunt subvertentur.* Il n'est cependant pas impossible d'appliquer cette loi aux sentimens des anciens Jurisconsultes, qui n'étoient gueres moins respectés que les Loix, puisqu'elles étoient souvent formées de leurs propres paroles.

Ces deux idées se trouvent dans les ouvrages d'Upien, tit. de tutelis, §. 12, & dans la Loi 1. §. 8. ff. ad Senat. Tertyll.

Dans le premier de ces passages, il définit *minimam capitis diminutionem* celle dans laquelle *status duntaxat hominis mutatur, civitate & libertate salvâ*. Et dans la Loi 1. §. 8. il donne à ces deux qualités, c'est-à-dire, à la liberté & au droit de Cité, le nom d'état en général : *Capitis minatio salvo statu contingens*.

La comparaison de ces deux passages établit nettement la distinction de l'état de citoyen & de l'état de l'homme; ou ce qui est la même chose, de l'Etat public, & de l'Etat particulier.

On peut même en conclure, que la liberté & la cité font partie de l'Etat public, & que la famille, au contraire, appartient à l'Etat particulier. Et c'est une conséquence que l'on peut tirer de toutes les dispositions des titres de *capitis diminutione*, qui sont dans le Digeste & dans les Instituts.

Mais ces distinctions supposent la définition de l'Etat & ne la donnent pas : & puisque le secours des Jurisconsultes nous manque, il faut avoir recours aux lumières que la raison naturelle nous donne sur cette matière.

L'on peut d'abord, pour ôter l'équivoque de certaine expression, distinguer deux significations différentes que les Loix donnent à ce mot *Etat*.

Quelquefois, il y a une grande étendue, & il se prend généralement pour toutes sortes de caractères passagers ou perpétuels, pour toutes sortes de qualités qui établissent quelque distinction entre les hommes. C'est ainsi que les Loix disent qu'il y a un Etat de dignité, de magistrature, un Etat même de réputation, d'honneur, d'opinion publique.

La Loi 5. §. 2. ff. de extraord. cognit. se sert expressément du terme de *statu dignitatis*.

La même Loi définit la réputation qu'elle appelle *existimatio, dignitatis illæque status, legibus ac moribus comprobatus, quæ*

*ex delicto nostro, autoritate legum, aut minuitur aut confumitur.*

C'est encore dans le même sens, que la Loi 20. ff. *de stat. homin.* dit, qu'un furieux *retinet statum & dignitatem, imò & magistratum & potestatem retinere videtur, sicuti rei suæ dominium retinet.*

C'est-à-dire qu'il ne perd point cette espece d'Etat général qui le fait considérer comme Magistrat, comme pere de famille, mais il perd l'exercice du droit que lui donnoient ces qualités; & en ce sens, il est vrai de dire qu'il souffre un changement d'Etat, comme la suite le fera voir.

Cette premiere notion de l'Etat est fort imparfaite, & ce n'est point celle que l'on en a vue, quand on dit qu'il s'agit de juger une question d'Etat.

Il faut donc convenir que ce terme a une seconde signification moins étendue que la premiere, & qui fait, à proprement parler, la moitié de ce titre.

Pour l'expliquer, on doit supposer d'abord, suivant l'idée que nous en donnent tous les Jurisconsultes, que le droit a deux parties.

L. 1. §. 1. ff.  
de Just. & Jur.

La premiere, regarde l'intérêt public, &, pour se servir des termes des Loix, *statum rei publicæ.*

La seconde, n'a pour but que l'utilité des particuliers dans l'ordre de la société civile.

Ce n'est pas ici le lieu d'étendre & d'expliquer cette division.

Mais il faut nécessairement ajouter, suivant la pensée de M. Domat, que toutes les Loix civiles qui reglent le Droit particulier, n'ont pour objet que les engagements & les successions; que toutes leurs dispositions roulent sur ces deux points principaux qui comprennent tout ce qui se passe & dans le tems de la vie, & dans le moment de la mort.

Ces principes supposés, si l'on examine les différentes qualités qui font la matiere des questions d'Etat, on trouvera qu'elles ont un rapport nécessaire & essentiel avec le Droit public ou particulier, & qu'elles sont appelées *qualités d'Etat*,

*distinction d'Etat*, &c. parce qu'elles rendent ceux qui les ont, capables ou incapables de participer à l'Etat public, ou à l'Etat particulier.

Pour commencer par le Droit public : c'est, par exemple, une question d'Etat de sçavoir si un homme est libre, ou s'il est esclave; s'il est citoyen ou étranger; parce que s'il est libre ou citoyen, il est capable de rendre service à sa Patrie dans toutes les Charges publiques; & si au contraire, il est esclave ou étranger, il est exclus, par l'une ou l'autre de ces qualités, de toutes les fonctions qui regardent le Droit public, & de tous les avantages qui n'appartiennent qu'à ceux qui en ont la participation.

Mais ce n'est point une question d'Etat, que de sçavoir si un homme aura une telle Charge, ou s'il ne l'aura pas; car quoiqu'il ait une incapacité particulière qui le rende indigne de la posséder, il n'en est pas néanmoins absolument incapable, dès le moment qu'il a les qualités extérieures de libre & de citoyen.

Il en est de même à l'égard du Droit particulier. Comme il se réduit uniquement à régler les engagements & les successions, il faut aussi que les qualités qui déterminent l'Etat particulier, aient un rapport certain avec les engagements & les successions, & qu'elles rendent les hommes capables ou incapables de certains engagements en général, & de certaines successions en général, ou même de toutes sortes d'engagements & de successions.

Ainsi, pour commencer par les engagements, la qualité de majeur rend un homme capable de toutes sortes d'obligations. Celle de mineur, au contraire, le rend incapable d'en contracter plusieurs, & sur-tout les engagements qui ne tournent pas à son avantage. Cette qualité peut donc être mise au nombre de celles qui forment & qui déterminent l'Etat.

Pendant qu'un homme est impubere, la Nature & la Loi le déclarent incapable de contracter aucun mariage. Aussi-tôt qu'il devient pubere, l'une & l'autre lui accordent cette faculté. Il est donc vrai de dire, que cette qualité de pubere &

d'impubere affecte l'Etat, puisque c'est d'elle que dépend la capacité ou l'incapacité de contracter tous les engagements qui sont d'une certaine nature.

A l'égard des successions, & sur-tout des successions qui se déferent par la Loi, un bâtard en est incapable; & au contraire elles peuvent être recueillies par ceux qui sont légitimes. La même différence se trouve entre les citoyens & les étrangers. Elle a donc le caractère d'une qualité constitutive de l'Etat, puisqu'elle rend ceux qui l'ont, capables ou incapables de toutes successions, ou de certaines successions en général.

Mais au contraire, la qualité de vassal, celle de débiteur, de donataire, &c. ne peuvent former ce qui s'appelle un Etat, quand même la condition de l'engagement seroit telle que celui qui l'auroit acceptée, fût obligé de s'abstenir de certaines conventions; parce que ces sortes de conditions ont toujours un effet limité qui ne regarde que les personnes des contractans, & qui ne les empêche point de participer au Droit civil, en tout ou en partie.

D'ailleurs, c'est une seconde réflexion que l'on peut faire pour découvrir la nature des qualités qui constituent l'Etat, il y a toujours une différence essentielle entre les engagements particuliers que chacun peut contracter, & ces caractères personnels qui font la matière de cette dissertation.

Les uns sont des suites d'une convention libre & volontaire, réelle ou personnelle, au lieu que les autres sont tellement attachées à la personne, qu'elles ne peuvent en être séparées, sans qu'il arrive un changement en son Etat. Elles ne sont pas absolument dépendantes de son choix; la nature & la Loi impriment ces qualités, & ceux qui en sont revêtus, les conservent souvent contre leur inclination.

M. Domat, qui a traité cette matière avec plus de justesse & de solidité que tous les Jurisconsultes, remarque que ces qualités sont de telle nature que chacune en a toujours une qui lui est opposée; en sorte qu'elles forment, pour ainsi dire, deux lignes parallèles qui comprennent toutes les conditions  
des

des hommes ; car il faut nécessairement se trouver dans l'une ou dans l'autre. Il n'y a point d'homme qui ne soit libre ou esclave, majeur ou mineur, pubere ou impubere, &c. Et c'est peut-être pour cela qu'on leur donne le nom de qualités d'Etat, parce que l'Etat des hommes est toujours renfermé dans l'un ou l'autre de ces caractères.

Ce dernier caractère, qui comprend ce que les hommes sont par leurs conventions, peut paroître, avec beaucoup de fondement, moins solide & moins infaillible que les deux premiers qui expriment ce que les hommes sont par la Nature ou par la Loi.

Il est vrai que les qualités constitutives de l'Etat, sont tellement opposées entr'elles, que tout homme a l'une ou l'autre; mais si cette propriété leur est commune avec plusieurs autres qualités qui ne déterminent point l'Etat, il faut convenir qu'il ne doit plus être considéré comme un caractère de distinction, puisque rien n'est plus opposé à cette idée, que de convenir à des choses qui sont absolument différentes.

Or, il est facile de trouver plusieurs autres qualités opposées, qui auront toutes cette propriété, que tous les hommes seront compris dans l'une ou dans l'autre de celles qui sont en parallèle.

Ainsi, l'on peut dire que tout homme est personne publique, ou personne privée; qu'il est artisan, ou qu'il vit libéralement; qu'il est soumis aux Charges publiques, ou qu'il en est exempt, &c.

Cependant ces qualités peuvent bien former une profession; un genre vie, une condition; mais elles ne formeront jamais ce que l'on entend par le terme d'Etat.

Il faut donc retrancher ce troisième caractère de distinction, puisque c'est au contraire une propriété commune, & qui convient à plusieurs qualités qui ne sont point constitutives de l'Etat.

Ainsi, en supposant les principes, les divisions & les distinctions qui viennent d'être établis, on peut proposer en ces

*Tome V.*

H h h



termes les définitions d'Etat public , & d'Etat particulier.

L'Etat public consiste dans une capacité ou une incapacité fondée sur la Nature ou sur la Loi , ou sur toutes les deux , de participer aux charges , aux honneurs & aux autres prérogatives qui sont accordés à ceux que l'on considère comme membres de la République.

De même l'Etat particulier peut être défini , une qualité que la convention seule , réelle ou personnelle , ne peut établir , mais qui doit être imprimée ou par le Droit naturel , ou par le Droit civil , ou par tous les deux , & qui rend ceux qui en sont revêtus , capables ou incapables de tous les engagements d'une certaine espèce , ou même de toute sorte d'engagemens ; ou qui les rend capables ou incapables de recueillir certaines successions , ou même toute sorte de successions de quelque nature qu'elles puissent être.

## V I I.

Si l'on applique ces définitions à toutes les qualités que l'on comprend d'ordinaire sous les qualités d'Etat , l'on trouvera qu'elles leur conviennent parfaitement.

Il n'y a que trois états dans lesquels il semble d'abord que l'on a de la peine à découvrir ces caractères.

Le premier , celui du mariage.

Le second , l'ordre ecclésiastique.

Et le troisième est la profession religieuse.

On prétendra d'abord que ces trois états sont l'effet d'un choix absolument libre , d'un engagement purement volontaire , & que par conséquent , ils ne peuvent jamais être mis au nombre des qualités constitutives de l'Etat , puisqu'une des principales propriétés de ces caractères , est d'être imprimé nécessairement par la nature ou par la Loi.

On joindra à cette observation générale , une réflexion particulière sur l'état du mariage , dans lequel il semble qu'il est difficile de trouver le fondement d'une capacité ou d'une incapacité personnelle , par rapport à certains engagements ou à certaines successions.

Pour répondre à la premiere objection générale, il est nécessaire de distinguer deux choses dans les trois Etats que nous examinons.

La premiere est l'engagement que les Parties contractent, soit entr'elles, soit à l'égard de Dieu & de l'Eglise.

La seconde, est l'autorité, le caractère & les effets que la Loi donne à cet engagement, qui est absolument volontaire; car, il est libre à celui qui s'engage de contracter, ou de ne pas contracter.

Mais aussi-tôt qu'il a donné son consentement, il se soumet à toutes les suites de cette obligation; & pour lors, la Loi lui imprime un caractère indépendant des changemens de sa volonté,

Ainsi l'état du mariage, l'état Ecclésiastique & l'état Religieux sont volontaires dans leur principe, mais absolument nécessaires dans leur suite, & par-là, ils peuvent être justement comparés avec les autres qualités qui forment l'Etat, puisqu'ils n'affectent pas moins la personne, & qu'ils en sont également inséparables.

L'on peut appliquer à la profession Ecclésiastique & Religieuse, ce que Sinesius a dit du mariage dans le cinquieme siecle. Il écrit à son frere qu'il ne peut se résoudre à quitter sa femme, parce qu'il l'a reçue de Dieu & de la Loi par les mains d'un Ministre sacré.

Ep. 1021

Ces qualités sont donc un ouvrage de la Loi & de Dieu même, qui ne peut plus être détruit; ce qui paroît suffisant pour établir une distinction d'Etat.

La seconde objection ne peut être proposée que contre l'état du mariage, puisqu'à l'égard de l'ordre Ecclésiastique & de l'état Religieux, il est certain que ceux qui s'y engagent, deviennent incapables de contracter certains engagements, & particulièrement celui du mariage.

Il est plus difficile de trouver dans celui-ci une pareille incapacité,

On pourroit se dispenser d'entrer dans cet examen, en soutenant que les Jurisconsultes Romains n'ont jamais considéré

H h h ij

le nom de mari & de femme, comme un nom & une qualité d'Etat. On allégueroit le silence des Loix dans les titres *de statu hominum*, *de jure personarum*. L'on n'y trouve aucune division des hommes en mariés & non mariés; enfin, on ajouteroit, que s'il est parlé du mariage dans le premier Livre des Instituts qui est destiné au traité de l'état des personnes, ce n'est point parce que l'on considère le mariage comme un Etat en lui-même, mais plutôt parce qu'il est le fondement de plusieurs Etats, comme de celui de pere de famille, de fils de famille, de fils légitime. C'est uniquement par rapport à la puissance paternelle, que le titre *de nuptiis*, aussi bien que celui *de adoptionibus*, sont placés dans le premier Livre. Dans l'un, c'est la nature, & dans l'autre la Loi, qui donne aux peres des enfans légitimes soumis à leur autorité.

Mais sans examiner si les Jurisconsultes ont compris l'état des gens mariés dans les titres qui concernent le droit des personnes, il suffit de faire voir que l'idée qu'on a donnée de l'Etat en général, convient à celui du mariage, & que ceux qui sont dans cet Etat, contractent une capacité ou une incapacité personnel de contracter certains engagements, qui est le véritable caractère des qualités d'Etat.

On ne s'arrêtera point à expliquer ici cette espèce d'interdiction que la Loi prononce contre la femme, & qui la rend incapable d'agir sans l'autorisation de son mari. On opposeroit, avec raison, que cette incapacité n'a pas tous les caractères qui sont essentiels pour former l'état du mariage, puisqu'elle n'en est point une suite nécessaire; ni commune à toutes les Nations, & que d'ailleurs, elle n'est point réciproque.

On n'alléguera pas non plus la prohibition respective des donations entre mari & femme: outre qu'elle n'est pas d'un droit général, elle a des effets trop limités pour pouvoir constituer un Etat.

Il faut donc se réduire uniquement à dire que le mari & la femme perdent également le droit qu'ils avoient sur leur personne, qu'ils deviennent incapables de faire des vœux, d'embrasser l'Etat Ecclésiastique; en un mot, que l'indissolubilité du

rien, l'incapacité d'en pouvoir contracter d'une autre nature, ou avec une autre personne, paroissent suffisans pour mettre la qualité de mari & de femme au nombre des caractères qui méritent le nom d'Etat.

On peut ajouter encore, que comme les nœuds de la parenté se contractent par la naissance, ceux de l'affinité se forment dans le mariage; & de même que les premiers établissent une incapacité de prendre certains engagemens, comme ceux du mariage, ainsi les seconds forment les mêmes empêchemens, & établissent la même incapacité.

## V I I I.

Il paroît par tout ce qui a été proposé jusqu'à présent, que l'on pourroit suivre deux idées & deux divisions différentes dans le Traité de l'Etat des Personnes.

On peut, ou les considérer par rapport au droit public & par rapport au Droit particulier, ou les examiner dans l'état de la Nature & dans l'état de la Loi.

Quoique la première de ces divisions soit celle des Jurisconsultes qui ne connoissent que deux sortes d'Etats, *Statum publicum*, *Statum privatum*, il semble néanmoins que la seconde division soit plus juste & plus naturelle, parce qu'il y a plusieurs qualités qui sont communes à l'Etat public & à l'Etat particulier, comme celles de pubere & d'impubere, d'homme & de femme, de majeur & de mineur.

Le Droit public les considère, lorsqu'il exclut des charges & des fonctions publiques les impuberes, les femmes & les mineurs.

Et ils ont aussi un rapport nécessaire au Droit particulier, puisque ces trois Etats sont incapables de certains engagemens.

Ainsi, pour éviter les répétitions, il sera plus à propos de suivre dans ce Traité la distinction de la Nature & de la Loi, en marquant dans chaque partie le rapport que les qualités

naturelles & civiles ont avec l'un & l'autre droit , c'est-à-dire , avec le droit public, & le droit particulier.

Quoique le mariage soit la premiere & la plus importante des questions qui regardent l'Etat , cependant , il est assez indifférent de lui donner le premier ou le dernier rang dans l'ordre des matieres,

Ceux qui voudront lui donner la premiere place , diront que c'est le fondement de tous les Etats ; que sans le mariage , la plupart des différences qui sont entre les hommes ne subsisteroient plus,

Ceux qui soutiendront l'opinion contraire , diront qu'il faut être , avant que de pouvoir être marié ; qu'il est nécessaire d'avoir été fils , avant que de pouvoir être pere ; & que le bon ordre veut que l'on considere les hommes , même avant le tems de leur naissance ; que l'on suive un enfant dans ses différens états , pour le conduire enfin à celui du mariage , qui demande un homme parfait.

Pour placer toutes les autres questions dans l'ordre qui leur convient , on peut considérer les hommes dans deux différentes vues qui comprennent toutes les distinctions que la nature a faites entr'eux.

Les Loix ont pour objet , ou ceux qui ne sont pas encore nés , ou ceux qui sont au nombre des hommes,

A l'égard de ceux qui ne sont pas encore nés , on peut distinguer deux sortes de maximes établies par les Loix. Les unes sont générales , & conviennent indistinctement à tout le tems pendant lequel l'enfant est dans le ventre de sa mere. Les autres sont plus limitées ; elles ne regardent que deux momens en particulier , celui de la conception & celui de la formation. On examinera d'abord ce qu'il y a de singulier dans ces deux tems , & l'on expliquera ensuite toutes les regles générales qui comprennent tout le tems de la grossesse.

Ceux qui sont nés reçoivent beaucoup plus de distinctions différentes. L'on considere ,

1<sup>o</sup>. Le tems de la naissance.

1°. La maniere de naître.

3°. La disposition du corps.

4°. L'âge.

5°. Les différentes relations naturelles que celui qui est né peut avoir avec les autres hommes.

Dans la premiere distinction, l'on peut examiner,

1°. Ceux qui sont nés dans le tems légitime, ou hors du tems légitime.

2°. Ceux qui sont nés pendant la vie ou après la mort de leur pere.

Dans la seconde distinction, qui regarde la maniere de naître, on ne trouve qu'une seule division:

De ceux qui sont nés par la voie ordinaire & naturelle, & de ceux qui sont nés *ex seclo matris utero*, atque *inde cæsones didi*.

Dans la troisieme distinction, on peut considérer plusieurs Etats différens,

1°. De ceux qui naissent vivans, & de ceux qu'on appelle morts-nés.

2°. De ceux qui naissent parfaits, & de ceux qui naissent imparfaits.

( Les imparfaits renferment deux especes différentes: Les Monstres: Les Eunuques ).

3°. Des hommes, des femmes & des Hermaphrodites.

4°. Des puberes & des impuberes.

La quatrieme distinction, par rapport à l'âge, ne comprend qu'une division des hommes, en Mineurs, & *qui his comparantur*, & en Majeurs.

Dans la derniere distinction, qui comprend les différentes relations naturelles que les hommes ont les uns avec les autres, on peut considérer quatre classes différentes:

La premiere, de ceux qui vivent dans le Célibat, & de ceux qui vivent dans le mariage.

La seconde, de ceux qui sont légitimes, & de ceux qui ne le sont pas.

La troisieme, des peres de famille, & des fils de famille.

La quatrième, de ceux qui sont unis par les liens de la parenté, & de ceux qui ne le sont pas.

On peut renfermer toutes les dispositions des Loix sur cette matière, dans trois principes généraux.

Le premier, est que les Loix veillent à la conservation du *part*, qu'elles assurent sa naissance, son état & sa condition.

Le second, que toutes les fois qu'il s'agit de l'intérêt de l'enfant qui est dans le ventre de la mère, il est considéré comme s'il étoit né; & la Loi lui accorde, par avance, les droits qu'il ne pourroit espérer qu'en naissant dans l'ordre de la nature.

Le troisième, que lorsque celui qui *in utero est*, est sans intérêt, il est regardé par les Jurisconsultes, non comme un animal distinct & séparé, mais comme une portion de la mère qui ne peut nuire, ni profiter aux autres.

Ces trois principes sont féconds en conséquences différentes, qu'il est nécessaire d'examiner séparément.

### *Premier Principe,*

Tout le Public a intérêt à empêcher, d'un côté, la supposition de *part*; & de l'autre, à conserver ceux qui sont encore dans le ventre de leur mère. La Loi les prend, dès ce moment, sous sa protection, & les considère dès-lors comme membres de la République. Mais ce seroit altérer les expressions des Loix, que de vouloir les traduire; il vaut mieux les rapporter ici en leur entier.

*Sicuti liberorum eorum qui jam in rebus humanis sunt curam Prætor habuit, ita etiam eos qui nondum nati sunt, propter spem nascendi, non neglexit. L. 1, in pr. ff. de ventr. in poss. mittend.*

*Publicè enim interest partus non subjici, ut ordinem dignitas familiarumque salva sit. L. 1, §. 13, ff. de insp. ventr.*

*Favorabilior est causa partiùs quam pueri: puero enim in hoc favetur, ut in familiam inducatur: partui, ut in lucem producat; adeoque partus omnimodo alendus est, qui non tantum parenti*

*parenti cuius esse dicitur, verum etiam Reipublicæ nascitur. L. 1. §. 15. ff. de ventr. in poss. mittend. Et benigniorem esse in hac parte Prætozem oportet, ne qui speratur, ante vitam necetur. Dicitur L. 1. §. 9. ff. de ventr. in poss. mittend.*

On peut distinguer deux motifs différens, dans le soin que la Loi prend de ceux qui sont encore dans le ventre de leur mere.

Le premier, est de prévenir les suppositions, & d'assurer par-là l'état des enfans légitimes.

Le second, de donner des alimens à celui qui doit être un jour le maître de tous les biens, ou d'une partie : *Ne forte ei qui natus bonorum possessor futurus est denegasse alimenta videamur.* Ce sont les termes de la Loi 6, ff. de ventr. in poss. mittend.

Ces deux vues sont clairement marquées dans la rubrique du titre du ff. *de agn. & alend. liberis.*

Ce titre contient deux parties : l'assurance de l'état des enfans, la nourriture & l'éducation des enfans.

On trouve dans le Droit civil quatre Loix différentes, qui ont réglé tout ce qui peut regarder l'un & l'autre de ces deux chefs.

La premiere & la plus ancienne, est le Senatus-Consulte Plancien, ou Plautien, car on lui donne ces deux noms.

La date de ce Senatus-Consulte est incertaine ; il paroît seulement qu'il est antérieur au tems d'Adrien. *L. 3. §. 1. ff. de lib. agnosc.* Antoine-Augustin, qui a marqué assez exactement le tems dans lequel les Loix Romaines ont été faites, ne rapporte aucune conjecture qui puisse servir à découvrir la date de ce Senatus-Consulte.

*Senatus-Consultum hoc*, dit Ulpien, *L. 1. ff. de agn. lib. duas species complectitur : unam eorum qui agnoscunt ; alteram earum quæ falsum partum subjiciunt.*

Mais toutes les précautions qu'il ordonnoit que l'on prit, ne regardoient que le cas du divorce ; & c'est pour suppléer à l'imperfection de cette Loi que le Sénat fit un autre règlement dans le tems de l'Empereur Adrien, qui permit aux



peres & aux meres d'observer les mêmes formalités, pour assurer l'état des enfans nés pendant le mariage. L. 3. §. 1. ff. de lib. agnosc.

Ces deux Loix avoient cela de commun, qu'elles ne prévoyent qu'une seule espece, c'est-à-dire, celle dans laquelle une femme, après le divorce & pendant le mariage, dénonce à son mari qu'elle est enceinte, pour assurer l'état de l'enfant. Et soit que les femmes n'eussent point encore appris l'art de dissimuler leur grossesse, soit qu'il n'en fût arrivé jusques-là aucun inconvénient, il ne paroît pas jusqu'au tems de Marc-Aurele, & de Lucius-Verus, qu'aucun mari eût dénoncé la grossesse de sa femme, & demandé à en faire la preuve par une visite régulière.

C'est ce qui paroît par les termes dont Ulpien se sert dans le tit. de lib. agnosc. & dans le tit. de insp. vent. custodiendoq. part.

*Illud notandum est quod denunciatio à marito non incipit, sed à muliere.* Ce sont les paroles du Jurisconsulte dans la Loi 1. §. 5. ff. de agnosc. lib.

Et dans la Loi 1. in pr. ff. de insp. vent. il rapporte les termes du Rescrit des Empereurs Marc-Antoine & Lucius-Verus, par lesquels il paroît que la nouveauté de l'espece a mérité qu'on établit une nouvelle Jurisprudence.

*Novam rem desiderare Rutilius Severus videtur, ut uxori que ab eo diverterit, & se non esse prægnantem proficiatur, custodem apponat, & ideo nemo mirabitur si nos quoque novum consilium & remedium suggeramus, &c.*

Ulpien qui rapporte ce Rescrit, en tire en même tems cette conséquence, qu'il explique mieux que nous ne pourrions faire.

*Ex hoc rescripto evidentissime apparet Senatus-Consulta de liberis agnoscendis locum non habuisse, si mulier dissimulari se prægnantem, vel etiam negaret: nec immerito; partus enim antequam edatur, mulieris portio est vel viscerum; post editum planè parium, jam potest maritus jure suo filium desiderare aut exhiberi sibi, aut, &c. L. 1. §. 1. ff. de insp. vent.*

C'est donc apparemment cette distinction subtile de la puis-

force des mères qui dure jusqu'à la naissance de celle des pères, qui ne commence qu'au moment de la nativité, qui avoit empêché le Sénat & les Jurisconsultes de recevoir la dénonciation du père, aussi bien que celle de la mère.

Le Rescrit des Empereurs a fait enfin cesser cette différence; mais il manquoit encore un quatrième degré de perfection à ces trois Loix. Lorsqu'elles ordonnoient la dénonciation, elles n'avoient en vue que la personne de la femme, ou celle du mari, ou tout au plus du père du mari, s'il étoit encore soumis à la puissance paternelle.

*Illud tenendum est*, dit Ulpien dans le dernier paragraphe qui vient d'être cité, *hæc Senatus-Consulta post mortem parentis cessare, si is supersit in cujus potestatem liberi recasuri non sunt. .... Unde & si, viva patre, redditum sit præjudicium, & antequam sententia feratur, pater decesserit, transgendum est ad Carbonianum Edictum.*

L. 1. §. 1.  
L. 3 §. 2 & 4.  
ff. de agnosca.  
lib.

C'est-à-dire, que comme les Senatus-Consultes se servoient du terme de *liberi agnoscendis*, qui ne peut convenir qu'au père & à l'aïeul, *in cujus potestate est*, ils perdoient toute leur force aussi-tôt que le père ou l'aïeul n'y avoient plus d'intérêt.

L'Edit du Préteur, qui est la quatrième Loi que l'on peut examiner sur cette matière, est beaucoup plus général. Il comprend tous les cas; il envisage toutes les personnes qui peuvent avoir intérêt à la naissance de l'enfant.

L. 1. §. 10. ff.  
de infp. venia

Ainsi, pour expliquer en deux mots ce progrès du Droit,

Le premier Senatus-Consulte étoit le plus imparfait de tous; il n'avoit prévu que le cas du divorce.

Le second étoit moins défectueux, puisqu'il ajoutoit le cas de la naissance d'un enfant pendant le mariage.

La troisième Loi considéroit l'intérêt du père, qui avoit échappé par inadvertence, ou par subtilité, aux premiers Législateurs.

La quatrième acheve de perfectionner cette disposition, en suppléant un cas important qui avoit été omis dans toutes les autres; & c'est celui de la dénonciation qui se fait, non pas à la femme, au mari, ou à son père, mais aux héritiers

du mari , & à tous ceux généralement qui peuvent avoir intérêt à la naissance de l'enfant.

Après avoir expliqué séparément les dispositions & les motifs particuliers de ces différentes Loix , on peut maintenant entrer dans le détail des sages précautions qu'elles ont prescrites , pour prévenir la supposition du part , & pour conserver à la République ceux qu'elle commence dès-lors à mettre au rang des Citoyens.

On peut rapporter , à certains chefs , toutes les réflexions que l'on doit faire sur cette matiere.

L'ordre veut que l'on examine ,

1°. Dans quels cas la dénonciation doit être faite.

2°. Par qui elle doit & peut être faite.

3°. A quelles personnes il faut dénoncer la grossesse.

4°. Dans quel tems.

5°. En quel lieu cette signification doit se faire.

6°. Ce qu'il faut dénoncer.

7°. Quels sont les effets de la dénonciation.

Les trois premières questions ont été décidées par avance dans l'histoire qui vient d'être faite des Loix qui ont réglé cette matiere.

On a pu y remarquer ,

1°. Que la première Loi ne faisoit mention que du cas du divorce. Que la seconde a ajouté celui du mariage , & que la quatrième a enfin suppléé le cas de la mort du mari , qu'elle n'a pas négligé , & l'intérêt de ses héritiers.

2°. Qu'autrefois la dénonciation devoit être faite par la femme , *à marito incipit* , non *à muliere*. Mais que le Rescrit des Empereurs a donné le même pouvoir au mari.

Si la femme n'a pas soin de dénoncer son état , le pere de famille , dans la puissance duquel elle est , peut suppléer à la négligence de sa fille , & faire lui-même la dénonciation. C'est ce qui est écrit expressément dans la Loi 1. §. 1. ff. de lib. agnosc.

Il semble que par une juste interprétation de la Loi , on doive aussi accorder au pere du mari , la faculté de demander

L. 3. §. 1. §. ff.  
de lib. agnosc.

L. 1. §. 10. ff.  
de insp. ventr.

L. 1. §. 5. ff.  
de lib. agnosc.  
L. 1. ff. de insp.  
ventr.

que sa belle-fille soit visitée, pour assurer la vérité de sa grossesse & l'état de son fils ; & quoique les Jurisconsultes n'aient pas marqué ce cas expressément, on peut dire que c'est une suite si naturelle des principes qu'ils ont établis, qu'elle ne peut jamais recevoir aucune difficulté.

Suivant l'Edit du Préteur, la femme doit dénoncer sa grossesse à tous ceux qui peuvent y avoir intérêt ; & suivant l'interprétation de cet Edit, un Substitué qui demande qu'on donne des gardes à la femme, doit être écouté.

L. 3. ff. de  
in sp. ventr.

La dénonciation doit être faite par la femme, à tous ceux qui sont intéressés à la naissance de l'enfant. Aussi tous ceux qui y ont quelque intérêt, peuvent demander que la femme soit visitée, & que la vérité de sa grossesse soit assurée.

Mais une seconde conséquence de ces Loix, est que dans nos mœurs on ne doit point admettre la distinction que les Jurisconsultes établissent entre la femme émancipée, & celle qui est dans la puissance de son pere.

Dans le premier cas, le pere ne pouvoit dénoncer la grossesse de sa fille.

Dans le second cas, cette faculté lui étoit accordée.

Cette distinction est contraire, non-seulement à la nature, mais même aux principes que les Jurisconsultes ont établis.

Si la dénonciation doit être faite, & par ceux qui ont intérêt à la conservation du part, & à ceux qui y ont intérêt, peut-on refuser ce droit à un aïeul ? En a-t-il quelqu'un qui soit plus intéressé que lui à exclure de sa famille des étrangers qui veulent y entrer par la voie de la supposition, & d'y conserver au contraire ceux que la nature y a fait naître ?

Telles sont les réflexions que l'on peut faire sur les personnes qui ont le pouvoir de dénoncer la grossesse. Elles se réduisent à cette distinction :

• Ou la dénonciation se fait au mari, ou à la femme.

• Si c'est au mari, la femme seule ou son pere peuvent s'acquitter de ce devoir, mais avec cette différence, que le Droit Romain ne la permet qu'au pere de famille, & que l'équité naturelle accorde ce droit à tous les peres indistinctement.

Si la dénonciation se fait à la femme, elle peut être faite par le mari, par le pere du mari dans la puissance duquel il est, & par les héritiers & les autres personnes qui ont droit de contester l'état de l'enfant. Et la même raison d'équité veut qu'on ajoute à ce nombre le pere du mari émancipé, puisqu'il y a toujours une Loi naturelle qui parle en sa faveur, & qui ne permet pas que l'on décide de la fortune de son petit-fils, sans qu'il y soit appelé.

La troisième question n'est pas plus susceptible de difficulté.

Il faut suivre la même distinction qui a été proposée touchant les personnes qui peuvent dénoncer la grossesse.

*L. 1. in pr. ff. de insp. ventr.* Si la dénonciation vient du côté du mari, c'est à la femme qu'elle doit être faite, parce que c'est elle seule qu'il faut observer, par rapport à la naissance de l'enfant dont elle prétend être enceinte.

Si au contraire la dénonciation commence du côté de la femme, il faut distinguer l'ordre des tems.

Les premiers Senatus-Consultes ne parloient que du mari, & du pere du mari dans la puissance duquel il étoit encore.

*L. 1. §. 10. 12. 14. L. 4. ff. de insp. ventr.* L'Edit du Préteur plus général & plus équitable, veut que la dénonciation soit faite à tous ceux *quorum interest partum non subijci, his scilicet quos proxima spe successionis contingit, sive totam hereditatem habituri sint, sive partem ejus, sive ab intestato, sive ex testamento.*

Et cette maxime est si favorable, qu'elle doit avoir lieu, lors même que c'est un Esclave qui a été institué, en cas que la femme du testateur ne lui donne aucun héritier légitime.

Les expressions dont le Jurisconsulte se sert, méritent d'être insérées ici dans leur entier.

*L. 1. §. 13. ff. de insp. ventr.* *Si servus hæres institutus sit; si nemo natus fuisse, Ariston scribit hic quoque servo, quamvis non omnia quædam tamen circa partum custodiendum arbitrio Prætoris esse concedenda: quam sententiam puto veram; publice enim interest partus non subijci, ut ordinum dignitas familiarumque salva sit. Idèoque etiam servus iste, cum sit in spe successionis constitutus, qualis qualis*

*fit, audiri debet, rem & publicam & suam gerens.*

Le tems dans lequel la femme doit dénoncer sa grossesse a été marqué par le *Senatus-Consulte Plancien*.

Il prescrit à la femme le terme de trente jours, parce que la Loi présume que ce tems est suffisant pour l'instruire de son état.

Ces trente jours sont continus & ne sont pas utiles.

Quoique ce terme ait été préfini par le Décret du Sénat, le Préteur recevoit souvent, même après les trente jours, la dénonciation d'une femme; mais il la recevoit avec connoissance de cause.

À l'égard du mari, les Loix ne lui prescrivent aucun tems certain pour demander que l'on donne des gardes à sa femme; cependant il semble que les Jurisconsultes aient voulu lui marquer le terme de trente jours, à l'exemple du *Senatus-Consulte Plancien*, puisqu'ils disent qu'après ce tems expiré, on ne doit plus l'écouter qu'avec connoissance de cause.

Le lieu dans lequel la dénonciation doit être faite, est le lieu du domicile du mari, de son pere, de la femme, ou de tous ceux qui peuvent y avoir intérêt. On peut remarquer seulement en cet endroit, que les Jurisconsultes disent que *domum accipere debemus hospitium, si in civitate maneat; quod si non fit, sed in villâ vel municipio, illic ubi tarem matrimonia collocaverant*, ce qui marque une espece de domicile du mariage.

La dénonciation faite par la femme, ne devoit contenir autre chose, sinon que la femme est enceinte des œuvres de son mari.

Mais celle qui étoit faite par le mari, devoit contenir une sommation à la femme, de déclarer si elle est grosse, ou si elle ne l'est pas, & de venir faire sa déclaration devant le Préteur.

Les effets de la dénonciation sont en grand nombre.

1°. Si elle est faite par la femme, elle met le mari dans la nécessité de prendre l'une ou l'autre de ces précautions; c'est-à-dire qu'il doit ou dénoncer à la femme qu'il ne croit pas

L. 1. §. 7. 9.  
ff. de agnosc.  
lib.

L. 1. §. 9. ff.  
de insp. ventr.

L. 1. §. 2. ff.  
de agnosc. lib.

L. 1. §. 3. ff.  
cod.

L. 1. in pr. &  
§. 2. ff. de insp.  
ventr.

qu'elle soit enceinte; ou que si elle l'est, ce n'est point de son fait : voilà la première précaution.

L. 1. §. 3. ff.  
de agnosc. lib.

La seconde, est d'envoyer des gardes pour prévenir les fraudes & les suppositions.

L. 1. ff. Si mu-  
lier ventr. nom.  
in possess. &c.

L. 1. §. 2, 3.  
de insp. ventr.

2°. Si c'est le mari qui veut rendre publique la grossesse de sa femme, il peut l'obliger à comparoître devant le Préteur, à déclarer la vérité de son état. La déclaration qu'elle fait est d'un si grand poids, qu'elle est considérée comme absolument décisive, lorsque le serment lui a été déféré.

Si elle refuse de venir ou de répondre devant lui, le Juge peut l'y contraindre, *capitis pignoris vel multâ irrogatâ*.

D. L. §. 5.  
ff. eod.

3°. Soit que la dénonciation vienne du côté du mari ou de celui de la femme, l'un ou l'autre peut demander que la femme soit visitée par des sages-femmes *probatae artis & fidei*. Le nombre de trois étoit marqué par le Rescrit de Marc Aurele & de Lucius Verus. L'Edit du Préteur permet d'en admettre jusqu'à cinq, qu'il ne dépend pas du mari ou de la femme de nommer. Ce choix est réservé au Préteur, & il doit suivre le jugement qu'elles auront porté sur l'état de la femme à la pluralité des voix.

C'est encore à lui qu'il appartient de nommer la maison dans laquelle la femme sera vue & visitée. Les autres formalités de cette visite sont marquées dans les §. 7 & 10 de la Loi 1. ff. de insp. ventr.

L. 3. §. 3 &  
4. ff. de lib.  
agnosc.

4°. De même, dans l'un & dans l'autre cas, soit que le mari agisse, soit que ce soit la femme, dès le moment que l'état de l'enfant peut être contesté, l'Edit du Préteur veut que l'on donne des gardes à la mère, dont les fonctions, & pendant la grossesse, & dans le temps de l'accouchement, sont exactement prescrites dans le §. 10 de la Loi 1. ff. de insp. ventr.

5°. C'est une suite naturelle de la dénonciation, que les Questions d'Etat que les Loix appellent *Præjudiciales*, *in quibus quæritur an uxor fuerit; an in matrimonio; an post di-*

*uortium conceptus sit partus.*

6°. Cependant une observation très-importante à faire sur cette matière, est que l'omission de la dénonciation & de tou-

tes les formalités qui la suivent, ne doivent jamais faire aucun préjudice à la vérité, ni à l'état du pere, ni à celui de la mere, ni à celui de l'enfant.

Ainsi, quand la mere, par ignorance *imperitiâ non malitiâ*, a négligé de demander des gardes & de se faire visiter, elle peut néanmoins soutenir sa qualité de mere légitime. La Loi dit, *imperitiâ non malitiâ* : je crois que cela ne doit être rapporté qu'aux autres peines que l'on prononce contre les femmes qui ont célé leur grossesse. Car, quand même elle l'auroit dissimulée par malice, pourquoi cesseroit-elle d'être mere légitime, d'autant plus que l'état du fils, en ce cas, est inséparable de celui de la mere?

L. 2. §. 1. ff.  
in sp. ventr.

Ainsi, le mari peut toujours, ou reconnoître l'enfant, ou le désavouer, soit qu'il ait déferé à la dénonciation de sa femme, soit qu'il n'y ait eu aucun égard, non-seulement quand il a fait des protestations, mais même quand il est demeuré dans le silence.

Ulpien examine, dans les paragraphes cités, toutes les especes qui peuvent se présenter sur cette matiere, & conclut toujours que le mari & la femme peuvent reconnoître ou désavouer l'enfant, malgré l'omission ou l'observation des formalités prescrites par les Loix.

L. 1. §. 11.  
12. 13. 14. 15.  
ff. de agnosc.  
liberis.

Enfin, l'état de l'enfant ne peut jamais recevoir aucune atteinte par la négligence de ses parens. C'est la conclusion d'Ulpien dans les Loix qui viennent d'être citées : *Sive uxor omiserit quæ eam ex Senatus Consulto observare oportuit nihil præjudicare filio, sive maritus neglexerit facere quæ ex Senatus Consulto debet, filium poterit recusare.*

79. L'on peut demander à quoi servent donc ces formalités si rigoureuses ?

1<sup>o</sup>. Elles assurent la vérité du fait, de la naissance & de l'existence de l'enfant.

2<sup>o</sup>. Elles mettent la présomption en sa faveur, & au contraire elles font présumer la supposition & la fausseté de la grossesse.

Car, si le mari ne déferé point à la dénonciation de la femme,

Tome V,

Kkk



s'il n'envoie point des gardes, s'il ne fait aucune protestation ; *interim tenetur partum agnoscere, & nisi agnoverit contra ordinem coercetur, imò & alimenta ei præstare.* Il est vrai, comme on l'a déjà fait voir, qu'il peut toujours contester, & la grossesse de sa femme, & la qualité de son fils ; mais jusqu'à ce qu'il ait prouvé clairement, ou que la grossesse étoit un songe, ou qu'il n'en étoit pas l'auteur, l'enfant est toujours présumé légitime, & le pere lui doit des alimens. C'est du moins le sens le plus favorable & le plus naturel que l'on puisse donner à ces paragraphes cités.

L. 1. §. 6. 11.  
12. 13. 14. 15.  
de agnosc. lib.

Si au contraire le mari a envoyé des gardes à sa femme, & qu'elle n'ait pas voulu les recevoir, s'il a demandé qu'elle fût visitée, & qu'elle n'y ait pas consenti, il ne peut pas reconnoître l'enfant ; & la présomption sera contre le dernier, jusqu'à ce qu'il ait trouvé la vérité de son état.

L. 1. §. 6. 11.  
& seq. ff. de  
agnosc. lib. L.  
1. §. 3, ff. de  
Insp. ventr.

80. Enfin, les Loix ont prescrit des peines, & contre le mari & contre la femme qui abusent du pouvoir qu'elles leur donnent pour intenter une action calomnieuse ; & c'est le dernier état de la dénonciation.

10. Si la femme a dénoncé faussement qu'elle étoit grosse, il faut distinguer.

Ou elle l'a fait de bonne foi, surprise elle-même par des apparences trompeuses, ou au contraire elle s'est dite grosse par fraude & par malice.

Dans le premier cas, elle ne peut jamais être condamnée à aucune peine, non pas même à la restitution des alimens : *Quamvis sine causâ alia sit sub prætextu ventris.*

Dans le second cas, la femme est punie.

L. un. §. 7.  
ff. simul. ventr.  
nom. in poss.  
cal. caus.

10. Par la restitution de tout ce qu'elle a reçu *ventris nomine.*

20. Par la condamnation aux dommages & intérêts, qui peuvent quelquefois être très-considérables.

30. Par l'infamie, *l. unic. ff. si mul. ventr. nom. in poss. cal. caus. esse dicatur. l. 15, 16, 17, 18, 19, ff. de his qui not. infamia*

Le pere de la femme qui a faussement dénoncé sa grossesse, ou qui a été complice de ses fraudes, est soumis aux mêmes peines, comme il paroît par les Loix qui viennent d'être citées.

2°. Si le mari s'est trompé quand il a demandé que sa femme fût vue & visitée, la Loi distingue encore entre celui qui *injuriæ faciendæ animo id desideravit*, de celui qui, trompé par les artifices de sa femme, ou engagé par le trop grand desir d'avoir des enfans, a cru trop légèrement qu'elle étoit grosse.

Les Jurisconsultes soumettent l'un à la peine arbitraire, qui étoit la suite de l'action qu'on appelloit *injuriarum*, & ils excusoient l'ignorance de l'autre; & en un mot, les Empereurs donnent cet avis au mari : *Sciat maritus ad invidiam existimationemque suam pertinere si enixa non fuerit, ut non marito possit videri capiasse hoc ad aliquam mulieris injuriam.*

L. 1. §. 8. ff. de insp. ventr.

L. 1. in pr. ff. eod.

L'on peut reconnoître dans l'explication de ces différentes regles, la vérité de ce que nous avons dit au commencement, que les Loix, dans ces dispositions, ont eu deux vues différentes. La premiere, de prévenir les suppositions pour assurer l'état de l'enfant; la seconde, de lui donner des alimens, & de veiller à sa conservation.

Nous aurons encore occasion de parler de cette seconde partie, lorsque nous expliquerons ce qui regarde la possession des biens que le préteur accorde au ventre.

### Second Principe.

Le second principe général que les Loix ont établi en faveur de ceux qui *in utero sunt*, est que toutes les fois qu'il s'agit de leur intérêt, ils sont réputés au nombre de ceux qui sont déjà nés.

*Qui in utero est, perinde ac si in rebus humanis esset, custoditur, quousque de commodis ipsius partus quaeritur.*

Les Jurisconsultes ont tiré plusieurs conséquences importantes de ce principe, que l'on peut distinguer par rapport aux trois intérêts différens que peut avoir un enfant dans le ventre de sa mere; c'est-à-dire,

L. 7. ff. de stat. hominum. Adde L. 26. ff. eod. L. 2. §. 6. ff. de recusat. L. 231. ff. de verb. signif. L. 30. §. 1. ff. de acq. vel. omis. hered.

Kkk ij

10. L'intérêt de sa vie & de sa conservation.

20. Celui de son honneur , de sa dignité , de la noblesse de son origine.

30. Celui de ses biens , &c.

On peut observer quatre effets différens de la fiction , par laquelle la Loi met l'enfant qui est encore dans le ventre de sa mere , au nombre de ceux qui sont nés , par rapport à la conservation de sa vie naturelle.

10. C'est dans cette vue qu'elle accorde des alimens à sa mere pendant tout le tems qu'elle le porte dans son sein , comme on l'expliquera plus en détail dans la suite.

20. La même prévoyance des Loix a fait établir que si une femme grosse est condamnée à la mort , à la question , ou à quelqu'autre peine corporelle qu'elle ne puisse souffrir sans exposer la vie de son enfant , son supplice soit différé jusqu'à ce qu'elle soit accouchée , & que l'on puisse punir le coupable sans être obligé de punir l'innocent. C'est la disposition de la Loi 18 , *ff. de stat. hominum. l. prœgnatis* 3 , *ff. de pœnis. Paul. 1 , tit. 12 , §. prœgnantes*. M. Cujas rapporte plusieurs autorités de Clément d'Alexandrie , de Plutarque , d'Elie , de Diodore de Sicile , par lesquelles il paroît que cet usage est une espece de droit des gens , observé par toutes les Nations. *Vid. Bernab. Selectarum antiq. , lib. 2 , cap. 20.*

30. C'est encore un effet de la même attention , que ce qui est écrit dans la Loi 2 , *ff. de mort. inf.* , que l'on ne doit point enterrer une femme grosse sans lui ouvrir le côté , pour tâcher de sauver la vie à son enfant. *Negat Lex Regia mulierem quæ prœgnans mortua sit humari antequam partus ei excidatur , qui contra fecerit spem animantis cum gravida peremisse videtur.*

Par le nom de *Lex Regia* , Godefroy , dans la premiere édition de ses notes , entend la Loi *Imperator 18 , ff. de statu hom.* qui est l'Empereur Adrien : mais dans l'édition de Hollande , il reconnoît avec raison , que ce passage ne peut être entendu de la Loi de Numa , que Pline , *lib. 14 , cap. 12* , appelle *Legem posthumiam* , & qui comprenoit plusieurs dispositions touchant les cérémonies funebres , & entr'autres celle dont il

est parlé dans cette Loi. Juste Lipse, dans son recueil des Loix Royales, de *Legibus Regiis*, met cette Loi au nombre de celles de Numa. Il cite Denis d'Halicarnasse. *Vid. Festum in verbo res parsum.*

Valere-Maxime, liv. 1, ch. 8, *exempl. 15*, raconte un événement singulier, qui sert à faire connoître l'équité de cette disposition du Droit.

*Gorgias in funere matris suæ utero elapsus, inopinato vagitu suo lectum ferentes consistere coegit, novumque spectaculum patriæ præbuit, non tantum ex ipso genitricis rogo lucem sed etiam cunas affecutus. Eodem enim memento temporis altera jam fato fundæ perit, alter ante elatus quàm natus est.*

4°. Enfin, la dernière suite, & la principale de la fiction par laquelle un enfant dans le ventre de sa mère, est réputé né, lorsque l'intérêt de sa vie & de sa conservation le demande, est la sévérité avec laquelle la Loi punit les avortemens. Elle considère comme un homicide, le meurtre de celui qui n'est encore que l'espérance d'un homme.

L'on peut dire que c'est encore une espèce de droit des gens que cette maxime. Il n'y en a guères qui soit plus autorisée par le consentement de toutes les Nations.

Les Poètes & les Orateurs en ont fait le sujet de leurs déclamations, qui font voir combien ce crime est ancien, & quelle est l'horreur que l'on en a eue dans tous les siècles.

Hippocrate, dans le serment qui est à la tête de ses Ouvrages, promet solennellement de ne jamais donner à une femme grosse aucun médicament qui puisse la faire avorter. Son serment est suivi d'imprécations qui marquent que le crime étoit considéré comme un des plus grands crimes qu'un Médecin pût commettre.

Aristote, dans le livre 7 de ses Politiques, chap. 16, défend l'avortement, mais avec une restriction qui sera expliquée dans la suite.

Cicéron, dans l'Oraison *pro Cluentio*, rapporte que pendant qu'il étoit en Asie, une femme de Milet fut condamnée à mort, parce qu'elle avoit procuré par des médicaments,

la perte de son fruit : *Nec injuriâ ; quæ spem parentis , memoriam nominis , subsidium generis , heredem familiæ , designatum Reipublicæ civere sustulisset*. Il ajoute que ce crime est d'autant plus atroce , que ceux qui le commettent , font plusieurs homicides en ôtant la vie à une seule personne : *Cæteri non videntur in singulis hominibus multa parricidia suscipere posse ; oppianicus inventus est qui in uno corpore plures necaret*.

Il seroit inutile d'insérer ici la disposition de toutes les Loix qui condamnent comme homicides ceux qui procurent un avortement.

C'est un principe si constant , qu'il n'a pas besoin de preuves ; & d'ailleurs , ces Loix seront suffisamment expliquées par rapport aux peines qu'elles ont prescrites contre ce crime.

Pour expliquer ces peines , il faut supposer ici plusieurs distinctions ; qui ont toutes leur fondement dans les Loix , ou dans les Canons , ou dans les sentimens des Docteurs.

Voici quelles sont ces distinctions :

1<sup>o</sup>. On peut examiner l'état de l'avorton , & considérer s'il étoit animé ou s'il ne l'étoit pas.

2<sup>o</sup>. On distingue dans la personne du coupable , si c'est le pere , la mere , ou un étranger.

3<sup>o</sup>. On cherche quel a été le motif de ce crime ; & il peut en avoir plusieurs plus ou moins criminels , qui seront expliqués dans la suite.

4<sup>o</sup>. On envisage les effets plus ou moins fâcheux que cette action a produits.

Il seroit difficile de trouver dans les Loix aucun vestige de la première distinction qui a été proposée.

Que l'on examine tous les textes de Droit qui ont parlé des avortemens , on n'en trouvera aucun qui condamne plus sévèrement celui qui donne la mort à un enfant déjà formé & animé , que celui qui se hâte de commettre un homicide en prévenant le tems de l'animation.

Ainsi , cette première différence seroit inutile , s'il s'agissoit d'expliquer ici simplement la disposition des Loix Romaines.

Mais parce que cette distinction paroît fondée sur l'équité

naturelle , & que les anciens Philosophes , les Théologiens , les Peres , & les Interprètes du Droit Civil & Canonique l'ont suivie en quelques endroits , il est nécessaire d'examiner ici si elle a un fondement solide & légitime.

Si on la considère par rapport à la nature , cette question dépend d'une autre difficulté , qui consiste à savoir dans quels tems l'ame raisonnable est unie au corps humain ; si c'est dans le moment de la conception ou dans celui de la formation.

Ceux qui prétendront que l'ame est créée dans le tems que le corps est conçu , rejeteront absolument la distinction que nous examinons , parce que dans quelque tems qu'arrive l'avortement , il est toujours vrai de dire que c'est un véritable homicide.

Mais comme cette opinion pourroit avoir peu de sectateurs , il semble qu'on ne doit examiner cette question que par rapport à ceux qui suivent le sentiment commun des Médecins & des Philosophes , que l'ame n'est unie au corps que quand il est organisé , & en état de pouvoir répondre par ses mouvemens aux pensées & aux desirs de l'ame.

Or , quand on supposeroit le principe , il ne paroît pas que la peine de celui qui procure un avortement avant le tems de la formation , doive être plus légère que la peine de ceux qui donnent la mort à un enfant déjà formé.

Le dessein des uns & des autres est également criminel.

Ils éteignent également l'espérance d'un pere , la mémoire de son nom , l'appui de sa famille , l'héritier de ses biens.

Ils privent également la nature d'un homme , & la République d'un citoyen.

L'un fait mourir un homme déjà formé , l'autre l'empêche de se former.

L'action du premier est un véritable homicide , le crime du second est un homicide avancé.

C'est ce que Tertulien a bien exprimé dans ces paroles fameuses qui ont été citées tant de fois : *Nobis homicidio semel interdicto , etiam conceptum utero , dum adhuc sanguis in hominem delibatur , dissolvere non licet , homicidii festinatio est pro-*

*hibere nasci , nec refert natum quis eripiat animam , an nascentem disturbet , homo est , & qui futurus est , & fructus hominis jam in semine est.*

Le crime , selon Minutius Fœlix , consiste à éteindre *futuri hominis originem* , & ce crime se commet également avant & après l'animation.

Saint Augustin réunit ces deux actions , & paroît les égaler , lorsqu'il dit dans son livre de *Nuptiis & concupiscent* : *ALIQUANDO eò usque pervenit libidinosa crudelitas & libido crudelis , ut sterilitatis venena procuret , & si nihil valuerit conceptos fœtus aliquo modo intra viscera extinguat & fundat , volendo priùs interire quam vivere , aut si in utero jam vivebat , occidi antequam nasci.*

*Priùs interire quam vivere* , regarde les avortemens qui arrivent avant l'animation ; & ceux qui arrivent après ce tems , sont marqués par les termes *occuldi antequam nasci* ; les uns & les autres également condamnés.

Cependant on peut répondre d'un autre côté , que quand on conviendrait que la malice est égale dans celui qui détruit l'espérance d'un homme , & dans celui qui fait mourir un homme déjà formé , il faut néanmoins reconnoître que dans les principes de la foi catholique , il y a toujours une extrême différence entre ces deux crimes , & que s'ils sont égaux par rapport à la politique , l'un est beaucoup plus atroce que l'autre par rapport à la religion.

Celui qui empêche la formation & l'animation d'un homme , prive à la vérité la République , autant qu'il est en lui , d'un Citoyen : mais ce qu'il détruit n'est encore qu'une masse informe , incapable de sentiment , & par conséquent de bonheur ou de malheur. Il ne fait tort qu'à la mere , dont il expose la vie , & à l'état auquel il ôte un de ses membres ; mais il ne fait aucun tort à l'enfant , puisqu'il n'est pas encore formé , & que l'on peut dire de lui , ce que Job souhaitoit qu'on eût pu dire de lui-même : *Fuit quasi non fuisset , de utero translatus ad tumulum.*

Après avoir expliqué ce que les lumières naturelles peuvent

vent disster sur cette matiere, il faut maintenant consulter l'autorité, & comparer ceux qui ont établi cette distinction avec ceux qui l'ont rejetée.

La premiere, la plus ancienne, & la plus grande de toutes les autorités dont on puisse se servir pour appuyer la distinction dont il s'agit, est celle que l'on tire de l'Exode; & ce qu'il y a de singulier dans cette autorité, c'est qu'elle favorise également le sentiment de ceux qui approuvent cette distinction, & de ceux qui la rejettent.

Ch. I. v. 20  
& 23.

Si on suit la Vulgate, on ne trouvera rien dans ce passage qui établisse une différence dans ce crime, par rapport à l'état de l'enfant. Voici quels en sont les termes:

*Si rixati fuerint viri & percusserint quis mulierem prægnantem, & abortivum quidem fecerit, sed ipsa vixerit, subiacebit damno quantum maritus mulieris expetiverit, & arbitri judicaverint.*

*Sin autem mors ejus fuerit subsecuta, reddet animam pro animâ, &c.*

Si au contraire, on s'attache à la version des Septante, la distinction du fœtus informe & du fœtus formé y est clairement établie.

Les termes sont rapportés par Saint Augustin, dans ses questions sur l'Exode, page 448, & ils sont assez conformes au Grec.

*Si litigabunt duo viri & percusserint mulierem prægnantem & exierit infans ejus nondum formatus, detrimentum patietur quantum indixerit vir mulieris & dabit cum postulatione.* ( Il y a dans le Grec *cum aestimatione*, qui est beaucoup plus intelligible que *postulatione* ).

Ceux qui savent l'Hébreu, assurent que la Vulgate est entièrement conforme au texte tel que nous l'avons aujourd'hui; mais les critiques prétendent que les Septante ont lu différemment un mot de ce Verset, & qu'en changeant une lettre, on change entièrement le sens.

Quoi qu'il en soit, il est certain que la différence des versions a produit la diversité des sentimens que l'on trouve sur cette matiere.



Saint Augustin, *loc. citat.* a suivi la décision des Septante, & s'est attaché à la distinction proposée par le verset. Il a cru même que la Loi marquoit, par cette disposition, que l'on ne pouvoit pas regarder comme un homicide la perte d'un fœtus qui n'étoit pas encore formé.

*Ideo lex noluit ad homicidium pertinere, quia nondum dici potest anima viva in eo corpore quod sensu caret.*

Théodoret, dans sa Question 48, sur l'Exode, a suivi la fin du même texte, & s'est attaché à la même distinction.

On peut joindre à ces autorités celle de Gratien, qui a rapporté le passage de S. Augustin, & celui d'Hilaire, Diacre, qu'il attribue faussement au même Auteur. L'un, est le Canon *Quod vera*, & l'autre, le Canon *Moyse*, *Caus. 32. Quest. 2.* Dans ces deux Canons, il est fait mention de la Loi de Moïse, telle qu'elle avoit été expliquée par les Septante; & puisque Gratien les a insérées dans sa Compilation, il y a lieu de croire qu'il étoit dans le même sentiment.

Au contraire, Athénagoras, dans l'Eglise Grecque; Tertullien, dans celle d'Afrique; Minutius Fœlix, dans celle de Rome, n'établissent aucune distinction. On peut dire même qu'ils l'excluent entièrement par les paroles dont ils se servent. Le premier s'explique, à la vérité, en termes généraux; mais Tertullien marque précisément que ce crime est un homicide, même avant la formation: *Conceptum in utero dum adhuc sanguis in hominem delibatur occidere non licet*, &c. Et Minutius Fœlix ne se sert que d'une seule expression pour désigner tous les crimes qu'on peut commettre en cette matière: *Originem futuri hominis extinguunt.*

L'autorité de Saint Basile est encore plus forte. Il exclut positivement la distinction du part informe & du part formé. Il prescrit dans l'un & dans l'autre cas la même pénitence. C'est dans la première lettre canonique qu'il a écrite à Amphilocius. On sait que l'autorité de cette lettre est comparée à celle des Conciles, parce qu'elle a été insérée dans le corps des Canons de l'Eglise Grecque.

*Quæ de industria factum corrumpit, cædis pœna luat, formati autem vel informis subtilitas à nobis non attenditur; hic enim non solum quod nascendum est vindicatur, verumetiam ipsa quæ infidias paravit, quoniam ut plurimum ejusmodi inceptis una quæque mulieres inereunt. Si autem accedit alia cædes, factus nimirum inieritus; eorum quidem certè qui talia audent existimatione.*

*Epist. ad Am.  
phil. Can. 2.*

Ces dernières paroles sont très-considérables, elles contiennent le motif & la raison de cette Loi. Si elle ne fait aucune distinction entre ceux qui préviennent le tems de la formation, & ceux qui font mourir le part déjà formé, c'est parce que l'intention des uns & des autres est également criminelle, & qu'il est vrai de dire, qu'autant qu'il est en eux, ils donnent la mort à ceux dont la vie seroit une preuve continuelle de leurs dérèglemens.

Nous pouvons joindre à Saint Basile l'autorité de tous les Canons des Conciles qui l'ont précédé & qui l'ont suivi, & dont les dispositions seront expliquées dans la suite.

Ils ne font aucune mention de cette prétendue distinction, & ils prononcent en général les mêmes peines contre tous ceux qui procurent un avortement, sans examiner quel étoit l'état de l'enfant.

Le même partage & la même contrariété qui se trouvent entre les Auteurs Ecclésiastiques sur cette matière, se rencontrent pareillement entre les Philosophes & les Jurisconsultes.

D'un côté, il semble qu'Hippocrate entre dans la distinction qui a été proposée.

Pour en être convaincu, il suffit de comparer le serment qu'il fait au commencement de ses ouvrages, avec ce qu'il dit dans son Traité, *De naturâ pueri*, page 236.

Dans le premier de ces passages, il s'engage par un vœu solennel à ne jamais donner aux femmes aucun médicament qui puisse les faire avorter.

Dans l'autre, il raconte qu'une femme qui craignoit d'être grosse étant venu le trouver, il apprit qu'elle n'étoit encore qu'au sixième jour, & que par le moyen d'un exercice violent qu'il lui fit faire, il la délivra du sujet de sa crainte.

Il est peu croyable que si Hippocrate eût cru cette conduite contraire au serment qu'il avoit fait, il eût voulu instruire le Public & toute la postérité d'une prévarication qu'il auroit commise.

Il est plus naturel de dire, qu'il a cru que les avortemens qui ne s'appellent pas proprement *abortiones* mais *effluxiones*, n'étoient pas défendus.

Aristote décide formellement dans le septieme livre de ses Politiques, chap 16, page 447, que lorsque le nombre des Citoyens est trop grand dans une République, & qu'une femme a conçu au préjudice des défenses faites par les Magistrats, elle peut se faire avorter. Il dit même qu'elle le doit, avant que le part soit animé; qu'il ait de la vie & du sentiment.

Ces dernieres paroles établissent nettement que ce Philosophe a cru que la vie & le sentiment étoient ce qui déterminoit la qualité de l'action à être innocente ou criminelle. Mais qui pourra approuver la bizarrerie de toute la pensée de ce Prince des Philosophes ?

L'autorité de ces Auteurs ne paroît pas avoir fait aucune impression sur les Jurisconsultes Romains qui ont négligé absolument cette distinction.

La Glose seule l'a remarquée sur la Loi *Divus 4. ff. de extraord. crim.* Cette Loi ne punit l'avortement que par un bannissement à tems, au lieu que plusieurs autres Loix prononcent la peine de mort. Pour concilier cette contrariété, Accurse dit que dans l'espece de cette Loi, l'avortement étoit arrivé avant le tems de la formation, & que dans les autres il faut supposer que l'enfant étoit déjà formé, lorsque le crime a été commis.

Il cite la Loi de Moyse, & se détermine par son autorité. Nous verrons dans la suite que cette prétendue conciliation des Loix doit sa naissance à l'imagination d'Accurse, ainsi que beaucoup d'autres.

Il suffit à présent d'avoir expliqué quel est son sentiment.

Mais si les Loix Romaines ne contiennent aucun vestige de cette distinction, on en découvre, au contraire, de grandes

preuves dans les Loix des Peuples Septentrionaux qui ont inondé la France & l'Espagne.

Dans le Recueil de *Lindembrock*, on trouve trois Loix différentes qui en ont parlé.

La première, est celle des Visigots, *Liv. 6. tit. 3. §. 2.* Elle s'explique en ces termes :

*Si formatum infantem extinxit, CCL. solidos reddat; si verò informem, centum solidos pro facto restituat.*

Cette distinction est particulière à l'homme; & ces Loix à l'exactitude desquelles rien n'est échappé de ce qui regarde le détail des crimes, ne l'ont point répétée dans le Livre 8. tit. 4. §. 5. où est il fait mention des avortemens des autres animaux.

La Loi des Allemands, *num. 77*, ne parle que de ceux qui font périr l'enfant déjà formé.

Celle des Bavarois est conforme à celle des Visigots.

*Si autem partus tantum extinguitur, si adhuc partus vivens non fuit, XX. solidos componat.*

*Si autem jam vivens fuit Weregildum (hoc est emendam) persolvat LIII. solid. & tremissem (hoc est IV. denarios). Leg. Bajuvariorum, tit. 7. §. 19.*

On peut ajouter encore ici l'autorité des Capitulaires de Charlemagne, *Lib. 6. §. 22.* Ils ne contiennent aucune nouvelle disposition; mais celle de la Loi de Moïse y est insérée suivant la version des Septante.

L'on peut conclure de tout ce qui vient d'être dit sur cette matière,

1°. Qu'il y a des raisons de part & d'autre pour établir ou pour détruire cette distinction: que cependant s'il s'agissoit de faire une Ordonnance sur cette matière, il semble qu'il y auroit lieu de la suivre, & d'imposer des peines plus sévères à ceux qui tuent un enfant déjà formé, qu'à ceux qui préviennent le tems de l'animation.

La Loi a eu également en vue & la personne de la mere & celle de l'enfant; & ces deux considérations sont bien plus fortes après la formation, puisque la vie de la mere est en

plus grand danger, & que, suivant les principes de la Foi, l'enfant déjà formé est privé, par une mort avancée, de l'espérance du bonheur éternel.

2°. Que si l'on consulte l'autorité, celle de l'Ecriture Sainte est douteuse, puisqu'elle dépend de la fidélité des versions; que celle des peres n'est pas plus certaine, puisqu'elle n'a que ce fondement: mais que celle des Canons & celle des Loix Romaines condamnent entièrement cette distinction par leur silence, & quoique la Glose ait voulu la suppléer, quoique les Loix particulieres de quelques Provinces l'aient autorisée, il seroit peut-être difficile de l'établir sans une nouvelle Ordonnance qui en fit une Loi à l'avenir. D'autant plus que l'Ordonnance de Henri II, pour les femmes qui ont célé leur grossesse, est si sévère sur cet article, qu'elle rend toute distinction inutile. Car, si la seule dissimulation de la grossesse, si la seule intention de commettre le crime est punie de mort, la peine pourra-t-elle être plus douce quand ce crime aura été consommé, en quelque tems qu'il ait été commis?

La seconde distinction, que l'on peut examiner sur cette matiere, a été proposée par Cicéron, dans l'Oraison *pro Cluentio*. Il compare le crime d'Oppianicus, que l'on accuse d'avoir donné des breuvages à une femme pour la faire avorter, avec celui d'une femme de Milet, qui fut condamnée à mort pour s'être fait avorter elle-même.

*Quanto est Oppianicus in eadem injuriâ, majore supplicio dignus, si quidem illa cum suo corpori vim intulisset se ipsam cruciavit, hic autem idem illud effecit per alieni corporis mortem atque cruciatum.*

Ce raisonnement est plus digne d'un Orateur, que d'un Jurisconsulte. Les Loix punissent également ceux qui font mourir les autres, & ceux qui se donnent la mort à eux-mêmes.

Il semble, au contraire, que quoique les Jurisconsultes n'aient pas proposé cette distinction en termes formels, elle peut néanmoins être considérée comme une suite des principes

qu'ils ont établis, & qu'il y a lieu, suivant les Maximes du Droit Romain (\*), de prononcer une peine plus sévère contre le pere ou la mere qui donnent la mort à leurs propres enfans, que contre un étranger qui procure un avortement.

Pour en être convaincu, il suffit de reprendre en peu de mots les principes des Loix sur cette matiere.

Un enfant, dans le ventre de sa mere, est réputé né, toutes les fois que l'intérêt de sa vie & de sa conservation le demandent.

Celui qui lui donne la mort est considéré comme un homicide, quoiqu'il ne détruise, à proprement parler, que l'espérance d'un homme.

Mais ce qui, dans la personne d'un étranger, n'est appelé qu'un homicide, mérite le nom de parricide dans la personne d'un pere ou d'une mere.

Donc, un pere ou une mere qui font mourir leur fils avant sa naissance, doivent être punis comme parricides, & par conséquent, leur supplice doit être beaucoup plus grand que celui des autres coupables.

La troisième distinction qui a été proposée, est écrite dans les Loix.

Elles considèrent les motifs différens que peut avoir une femme qui se fait avorter, ou toute autre personne coupable du même crime.

L'on peut examiner deux questions différentes par rapport à cette distinction.

La première, regarde la femme qui a commis ce crime volontairement, *datâ operâ*

La seconde, a pour objet ceux qui *non malo animo, sed malo exemplo poculum abortionis dederunt*.

A l'égard de la première question, les Jurisconsultes distinguent,

Si la femme se fait avorter, *acceptâ à secundis hæredibus*

(\*) L'Auteur ne parle ici que des maximes du nouveau Droit Romain: car par celle de l'ancien Droit Romain, & de la Loi des douze Tables, le pere avoit droit de vie & de mort sur ses enfans.

*pecuniâ*, ou par quelque'autre motif d'intérêt, elle doit être condamnée au dernier supplice. Si au contraire, *post divortium, visceribus suis, quod pragnans fuit, vim intulerit, ne jam inimico marito filium procrearet*, la peine ne sera qu'un exil, & même un exil à tems. C'est la distinction qui est marquée dans la Loi *Cicero* 39. ff. *de pœnis*, & qui avoit été suivie par les Empereurs Sévere & Antonin.

Les Interprètes sont fort partagés sur la conciliation de cette Loi, avec la Loi *Divus* 4. ff. *de extraord. crim.* & la Loi 8. ff. *ad leg. Cornel. de sicariis*.

Dans l'une, la peine de l'avortement est la mort; dans les autres, c'est l'exil, & un exil à tems.

La glose d'Accurse sur la Loi *Divus*, dit, qu'il faut supposer que dans l'espece de cette Loi, *partus nondum erat vitalis*, mais il devine en cette occasion comme en plusieurs autres.

Godefroy, sur la Loi 39. ff. *de pœnis*, approuve cette opinion sans en rapporter aucune raison. Il en propose une autre qui paroît meilleure. Elle est prise de la Loi même qui condamne une femme à des peines différentes, suivant les différens motifs qui l'ont portée à commettre ce crime; & il suppose avec assez de fondement, que dans les Loix qui ne parlent que de l'exil, la femme s'étoit fait avorter en haine de son mari, & dans les autres *pecuniâ acceptâ*.

Cette solution est très-juste & très-véritable à l'égard de la Loi *Divus*, ff. *de extraord. crim.* & quand on compare cette Loi avec la Loi 39. ff. *de pœnis*, on trouve précisément la même chose.

Tryphonin rapporte dans la dernière un rescrit des Empereurs Sévere & Antonin, qui a condamné une femme coupable de ce crime, à un exil à tems, parce qu'elle l'avoit commis seulement *in odium mariti*. Et la Loi 4. *de extraord. crimin.* n'est autre chose que ce rescrit même rapporté par le Jurisconsulte Martien.

Le premier de ces Jurisconsultes s'explique en ces termes :  
*Si quæ visceribus suis ..... vim intulerit ....., ut tem-*  
*porali*

*porali exilio coërceatur ab optimis Imperatoribus nostris rescriptum est.*

Le second dit : *Divus Severus & Antonius rescripserunt eam quæ datâ operâ parum abegit à Præsîde in temporale exilium dandam.*

On ne peut entendre par le terme *optimi Impp.*, qui est dans la Loi de Tryphonin, que les Empereurs Severe & Antonin sous lesquels il a vécu ; & par conséquent, on doit présumer que c'est précisément le même rescript dont il est parlé dans ces deux Loix, mais avec cette différence, que Tryphonin a marqué la véritable espece dans laquelle le Jugement avoit été prononcé ; au lieu que Martien a fait une regle générale de ce qui n'avoit été décidé que pour un cas particulier.

L'exemple de Martien a été beaucoup plus imité par les Compilateurs d'Arrêts, que celui de Tryphonin.

A l'égard de la Loi 8, ff. *ad L. Cornel. de Sicariis*, elle peut recevoir la même interprétation. Elle est générale ; elle ne prononce que la peine de l'exil : mais elle doit être restreinte à l'espece singulière de la Loi 39, ff. *de pœnis* ; & l'on peut croire qu'Ulpien a été trompé comme Martien, par une fausse conséquence que l'on a tirée des rescripts des Empereurs Severe Antonin.

Quoique cette distinction soit fondée sur l'autorité des Loix, elle ne doit néanmoins recevoir aucune application dans notre usage, parce qu'elle résiste également à la raison & à l'humanité. Elle justifie un crime par un autre ; la cruauté d'une mere envers son propre sang, par le desir qu'elle a de se venger de son mari ; & dans le tems que les Loix condamnent à la mort ceux qui, *non malo animo, sed malo exemplo*, donnent à une femme un breuvage qui la fait mourir, elles excusent une haine aussi cruelle que celle d'une femme *quæ visceribus suis vim infert ne inimico marito filium procreet.*

Il est permis à un Poète de proposer une pareille excuse ;

Tome V.

Mmm



& Ovide a pu dire impunément en parlant de Médée & de Progné :

*Utraque sæva parens , sed tristibus utraque causis ,  
Iacturâ socii sanguinis , ultia virum est.*

Mais il est honteux à la Jurisprudence Romaine , que des Jurisconsultes éclairés aient pu suivre une distinction si contraire à la nature , & qu'il ne faut remarquer dans le Droit civil que pour l'éviter dans les Jugemens.

La seconde différence que les Loix font par rapport aux motifs de ceux qui procurent un avortement , est plus conforme à la raison & à la nature.

Elles distinguent celui qui par erreur , par imprudence , sans aucun mauvais dessein , a donné un breuvage capable de faire avorter une femme , de celui qui a joint l'intention à l'effet.

Le premier , & *si dolo non feceris , tamen quia mali exempli res est , humilior in metallum , honestior in insulam relegatur , amissâ parte bonorum.*

Le second doit être condamné au dernier supplice. L. 38, §. 5 , L. 39 , ff. de Pœnis.

Enfin , la dernière distinction que l'on peut faire par rapport aux peines de ce crime , regardent les différentes suites qu'il a eues.

Quoique les Loix considèrent dans les crimes beaucoup plus la volonté que l'effet : *In maleficiis voluntas spectatur non exitus ; concilium enim uniuscujusque , non factum puniendum est.* Cependant elles envisagent aussi l'événement & les suites qu'il a eues.

Plus les conséquences en sont grandes , plus il est important de faire un exemple éclatant , capable de contenir le reste des hommes dans leur devoir par la crainte des peines.

*Omnis enim pœna* ( dit M. Cujas sur le tit. Cod. de Pœnis ), *non tam ad delictum quàm ad exemplum pertinet.*

Et lorsque les suites du crime ont été plus considérables , le Public demande une plus grande satisfaction , parce que

la vengeance doit être proportionnée à l'injure, & la réparation à la perte qui a été soufferte.

C'est pour cela que la Loi 16, §. 8, ff. de *Pœnis*, dit : *Eventus spectatur*. Le reste de cette Loi est fort obscur ; le texte paroît corrompu ; le sens que lui donnent les Basiliques, est que l'événement doit être considéré dans les actions qui sont commises par des personnes non suspectes ; c'est-à-dire, suivant que l'expliquent les Interprètes Grecs, que *si vir clemens nee seditiosus arma sumat quasi occidendi causâ, non punitur ut homicida, nisi eventus sequatur. At in seditiosis aliter, qui non tantum, si occiderint, puniuntur, sed et si non occiderint ; ob id solum quod armati processerint.*

Quoi qu'il en soit, il seroit facile de prouver par une longue induction, que les crimes qui ont eu des suites plus fâcheuses, sont punis plus sévèrement que les autres, encore que l'intention des coupables soit la même.

Suivant ces principes, la Loi 38, §. 5, ff. de *pœnis*, décide que celui qui non quidem malo animo, sed malo exemplo abortionis poculum dedit, doit être condamné à la mort si mulier eo perierit ; & qu'au contraire la peine ne sera que l'exil, si la mort de l'enfant n'a point été suivie de celle de la mere.

Mais parce que l'on pourroit donner un autre sens à cette Loi, il n'est pas inutile d'en proposer ici les termes, avec l'explication que quelques Auteurs lui donnent :

*Qui abortionis. aut amatorum poculum dant, & si dolo non faciant, tamen quia mali exempla res est, humilioribus in metaplum, honestiores in insulam amissa parte bonorum, relegantur. Quod si eo mulier aut homo perierit, summo supplicio afficiuntur.*

Toute la difficulté tombe sur ces termes, *si homo perierit*. Il y a des Docteurs qui croient trouver dans cette expression la première distinction qui a été expliquée entre le part animé & inanimé ; comme si la Loi vouloit dire que quand celui qui périt par un breuvage donné à sa mere, est homme, le coupable doit être condamné à la mort.

Cette explication est suspecte, & elle paroît trop recherchée ; & qu'il n'est pas

raisonnable que si les Jurisconsultes eussent suivi cette distinction, on n'en trouvât aucun vestige dans les Loix, & qu'elle ne fût établie que sur l'autorité obscure & incertaine d'un seul passage.

Il suffit de lire tout le paragraphe dont il s'agit, depuis le commencement jusqu'à la fin, pour être convaincu que le terme *homo* ne doit pas être rapporté à l'enfant qui périt par un breuvage donné à sa mere, mais à un homme auquel on auroit donné ce que les Loix appellent *amatorium poculum*.

Cette Loi punit deux sortes de coupables; c'est-à-dire, ceux qui donnent des breuvages, ou pour procurer un avortement, ou pour inspirer de l'amour.

Le premier de ces crimes ne peut à la vérité s'exécuter qu'en la personne d'une femme; le second peut être commis à l'égard d'un homme: c'est pourquoi le Jurisconsulte ajoute que si ces breuvages ont donné la mort à un homme, le supplice est capital. Ces dernières paroles ne regardent plus la peine de l'avortement, mais celle des philtres & des autres artifices, par lesquels les anciens se flattoient de pouvoir changer les cœurs, & leur inspirer ou la haine ou l'amour.

*Hæc se carminibus promittit solvere mentes.*

*Quas velit, ast aliis duras immittere curas, &c. Virgil: Æneid. 4.*

Les Basiliques déterminent précisément le sens de ce passage de la manière qu'il vient d'être expliqué; car, c'est ainsi que le §. 7. de la Loi 38, ff. de penis y est traduit:

*Qui abortivis; aut amatorium poculum dat, etsi dolo careat; humilior in metatrum damnatur; honestior verò relegatur; publicatâ pars honorum; quod si eo, his qui bibis, perierit, ultimo supplicio afficitur.*

On voit par-là que le terme *homo* doit être rapporté à tous ceux qui peuvent avoir pris un breuvage dangereux; & que l'on ne peut, sans faire violence au texte, l'expliquer de l'enfant qui périt par l'avortement.

Après avoir expliqué le sens de cette Loi, la conséquence que l'on doit en tirer est naturelle de la distinction que nous

examinons ; & puisque les Loix punissent de mort ceux qui , par imprudence ont été cause d'un avortement & de la mort de la mere , on doit conclure avec encore plus de raison , que ceux qui ont commis ce crime volontairement , doivent être punis de la même peine , ou même d'une peine encore plus rigoureuse.

On reconnoît par toutes les distinctions qui viennent d'être proposées ,

1°. Que l'on doit rejeter dans l'usage , la différence que quelques Auteurs font de l'avortement arrivé avant ou après l'animation du fœtus ; parce que , quoique cette distinction puisse paroître vraisemblable , les Loix Romaines , les Canons de l'Eglise , & les Ordonnances de nos Rois , ne l'ont jamais suivie.

2°. Que l'on ne doit pas non plus s'arrêter à la distinction contraire à la nature , que les Jurisconsultes ont faite entre une femme qui cherche à se venger de son mari , en le privant de l'espérance d'un fils & d'un héritier , & celle qui commet ce crime par intérêt ou par avarice.

3°. Qu'il faut donc se réduire uniquement aux trois distinctions qui paroissent seules légitimes , & qui sont fondées sur la différence de la personne , des motifs & des suites que l'action a eus.

Où le crime a été commis par le pere ou la mere , ou par des étrangers.

Dans le premier cas , il doit être comparé au parricide.

Dans le second , à un simple homicide.

Où ceux qui ont donné un breuvage capable de faire avorter , l'ont fait à dessein , & dans l'intention de commettre ce crime , ou ils l'ont fait innocemment , par imprudence , *malo exemplo , non animo*.

Les premiers sont punis de mort.

Les autres sont condamnés au mines ou à l'exil , suivant la différence de leur condition : car on fait en passant cette remarque importante , que les Loix Romaines ont toujours proportionné les peines , non-seulement à la qualité des crimes ,

L. 28. §. fin. mais encore à la qualité des personnes : *Majores nostri in omni*  
 L. & dista. L. *supplicio , severius servos quam liberos , famulos quam integra*  
 38. §. 5. ff. de *famæ homines punierunt.*  
 penis.

Ou enfin le crime s'est terminé par la mort de l'enfant ; & pour lors, on suit les deux premières distinctions qui viennent d'être proposées ; ou au contraire il a été suivi de la mort de la mère , & pour lors , sans distinction du motif , la peine du coupable est la mort ; & cette décision, qui paroît dure dans certains cas, est conforme à celle de la Loi de Moïse, qui a été déjà citée plusieurs fois , & qui punit de mort celui qui aura été cause , même involontairement , de l'avortement d'une femme : *Si rixati fuerint duo viri , & percusserit quis mulierem prænantem , & mors fuerit subsequuta , &c.* Ce sont les termes de la Loi de Moïse, dans lesquels il paroît que l'avortement est l'effet d'un malheur purement involontaire.

Exod. ch. 21.

Il ne sera pas inutile d'ajouter ici deux réflexions , pour achever l'explication de cette matière par rapport au droit civil.

La première, que pour prévenir ce crime , les Loix ont cru qu'il étoit nécessaire de punir sévèrement tout ce qui pouvoit y avoir rapport. C'est pour cela qu'elles défendent de vendre publiquement des médicaments pour faciliter la conception , & la Loi 3 , §. 2 , ff. *ad L. Cornel. de Sicariis* fait mention d'un *Senatus-Consulte*, qui avoit condamné à l'exil une femme *quæ non quidem malo animo , sed malo exemplo medicamentum ad conceptionem dedit , ex quo ea quæ acceperat , decesserat.*

C'est par la différence des motifs qu'il faut concilier cette Loi avec la Loi 38 , §. 5 , ff. *de penis* , qui punit de mort ceux qui donnent des philtres & d'autres breuvages pour inspirer de l'amour , lorsque ceux qui en ont pris en sont morts.

La fin de ceux qui *medicamenta ad conceptionem dederunt* , n'est point criminelle : on en craint les conséquences , & on cherche plutôt à faire un exemple , qu'à prononcer un châtimement.

Mais le but que se proposent ceux qui donnent *amatorium poculum* , ne peut être innocent ; & l'intention jointe avec les

suites fâcheuses qu'elle a eues , les fait condamner à la mort.

On peut douter , avec beaucoup de raison , si l'on doit suivre l'exemple de ce Senatus-Consulte dont parle la Loi 3 , *ad Leg. Corneliæ de Sicariis* : mais c'est une question qui dépend absolument des circonstances , & dans laquelle il seroit dangereux de faire une décision générale.

La seconde réflexion que l'on peut ajouter ici , est que quand même la femme ne seroit pas poursuivie criminellement pour s'être fait avorter , le mari peut toujours *privatum dolorem ulcisci*, en se séparant d'une femme qui le prive de l'espérance déjà certaine d'un fils & d'un successeur.

C'est une des causes légitimes de faire un véritable divorce, que Justinien a ajoutées à celles que Théodose le jeune avoit proposées.

Après avoir fait le dénombrement des dernières , il s'explique en ces termes :

*Has itaque causas nobis Theodosius explanavit , nos autem ex veteribus sumentes & alias adjecimus tres , si enim mulier tantâ teneatur nequitia ut etiam ex studio abortum facias , viramque contristet & privet spe filiorum. . . . . licentia datur à nobis viro mittere ei repudia , & lucrari dotis & antenuptiales habere donationes , utpote etiam his causis rationabiliter solvere valentibus matrimonium. Novell. 22 , cap. 16 , §. 1.*

Le même Empereur , dans la Nouvelle 117 , cinq ans après la Nouvelle 22 , a abrogé tacitement cette cause de divorce. Il s'est proposé par cette Loi , de diminuer encore le nombre des causes de divorce. Il déclare que l'on ne pourra proposer à l'avenir que celles dont il fait l'énumération dans le chap. 8. de cette Nouvelle : *Perspeximus ex his abscindere aliquas quæ nobis indignæ ad solvendas nuptias visæ sunt , & eas solummodò nominatim præsentî inferere legi , pro quibus rationabiliter potest sive vir , sive mulier , repudium mittere.*

Or , dans toutes les causes que Justinien explique dans la suite de cette Nouvelle , il n'est fait aucune mention de celle qui a pour fondement l'avortement criminel de la femme. On ne peut donc pas douter que cette cause ne soit abrogée.

C'est le sens que Léon le Philosophe a donné à ces deux Nouvelles. Il a préféré la disposition de la première à celle de la dernière ; *nos legi divortium suadentem assentientes, illi ( quæ divortium non permittit ) ut multò utiliori auctoritatem attribui- mus... nam si quæ solùm extra ædes mansit... hæc lex à nexu matrimoniali separat , ( cùm tamen hic in maritum odii nullum tam evidens testimonium sit ) cujus rationis erit eam quæ tantum in maritum & naturam odium conceperit non disjungere si ita marito videatur , & jubere ipsum uxorem habere quæ ipsius vitæ insidiatur.* Novell. Leonis 31.

Quoique ces Loix parlent d'un véritable divorce , cependant parmi nous ces maximes ne pourroient avoir lieu que par rapport à une demande en séparation de corps & d'habitation ; mais cette question regarde plus la matiere du mariage que celle dont il s'agit.

Telles sont toutes les peines que le Droit Civil avoit établies contre ceux qui procurent un avortement , soit par rapport à l'intérêt public , soit par rapport à l'intérêt particulier du mari.

Nous avons déjà vu que les Loix des Visigots , des Allemands , des Bavaïois , ne prononçoient que des peines pécuniaires.

Nous suivons dans notre usage l'Ordonnance de Henri II , de l'année 1556 , contre les femmes qui auront célé leur grossesse.

Cette Loi est plus sage & plus sévère que toutes les Loix Romaines.

Plus sage , en ce qu'elle oblige les femmes à déclarer leur grossesse & leur enfantement , afin que les Officiers de police puissent veiller à la conservation de l'enfant.

Plus sévère , en ce qu'elle ordonne toujours , sans aucune autre preuve , que toute femme dont l'enfant se trouve avoir été privé de baptême & de sépulture publique , faute par elle d'avoir déclaré son état , *soit réputée avoir homicidé son enfant , & pour réparation , punie de mort & dernier supplice.*

Cette Ordonnance a été suivie d'un Règlement de 1586 ,  
qui

qui enjoint aux Curés de publier cette Ordonnance à leurs Prônes de trois mois en trois mois.

Et parce que cette publication ne se fait plus, il y a plusieurs personnes qui croient que cette Ordonnance ne doit plus être exécutée à la rigueur.

Cependant ceux qui ont servi à la Tournelle, sçavent qu'elle y est étroitement observée toutes les fois que le fait est certain : mais il est rare qu'il le soit, parce que le temps de la conception & celui de l'enfantement étant incertain, il est fort aisé de faire dire aux Chirurgiens & aux Sages-femmes que l'accusée n'étoit pas encore à l'extrémité de sa grossesse, & pour lors on présume favorablement qu'elle l'auroit déclarée avant que d'accoucher.

Après avoir expliqué la disposition des Loix Civiles & de nos Ordonnances sur cette matière, il ne nous reste plus qu'à exposer les décisions de quelques Canons des Conciles par rapport aux peines Ecclésiastiques.

Le plus ancien de tous les Conciles qu'on peut citer sur cette matière, est celui d'Elvire, tenu vers l'année 305. Il distingue entre les Catéchumènes & ceux qui ont reçu le Baptême.

*Catechumena si per adulterium conceperit, & conceptum necaverit, placuit in fine baptisari.* Canon. 68. Confil. Elib.

*Si qua mulier per adulterium, absente marito, conceperit, idque post facinus occiderit : placuit nec in fine dandam esse Communionem, eò quòd geminaverit scelus.* Can. 64. eod. Concil.

Ce Concile ne parle pas des femmes qui ne sont point engagées dans le mariage ; il semble que la peine doive être moins sévère à leur égard.

C'est une grande question de sçavoir comment il faut lire ce dernier Canon du Concile d'Elvire. Plusieurs Compilateurs le citent différemment, & au lieu de lire *nec in fine*, ils lisent *vix in fine* ; ce qui fait une grande différence dans le sens.

Buchardus  
lib. 17.

On peut consulter Fr. Mendosa dans ses notes sur le Concile d'Elvire ; & sans rapporter ici tout ce que l'on peut dire sur cette question, on se contentera de proposer deux raisons



qui prouvent qu'il faut suivre la leçon ordinaire du Concile, & lire *nec in fine damdam eis esse communionem.*

1<sup>o</sup>. Ce Concile, dans le Canon 68, n'accorde le Baptême aux Cathécumènes qui auront commis le même crime, qu'à la fin de la vie. Or, il doit y avoir de la différence entre la peine d'un cathécumène & celle d'une baptisée, suivant les règles de la discipline Ecclésiastique.

2<sup>o</sup>. Le même Concile ( *Can. 64.* ) veut que l'on refuse la Communion, même à la mort, à une femme adultère qui aura, après ce crime, fait mourir l'enfant qui en est le fruit, & qu'elle porte dans son sein. Or la peine doit être au moins aussi grande contre celles qui, pour se servir des expressions du Concile, *geminaverunt scelus.*

Cette question regarde plus la critique des Conciles, que la matière que nous examinons.

Tout ce que l'on peut observer ici, c'est que supposé que les pères du Concile d'Elvire aient voulu refuser la Communion, même à la mort, en ce cas leur disposition est unique, & n'a jamais été suivie par celle d'aucun autre Concile.

Celui d'Ancyre, tenu en l'année 314, a réduit le temps de la pénitence à dix années.

*De mulieribus quæ fornicantur, & partus suos interimunt, & medicamentis abortionis faciendis student, prior quidem definitio usque ad vitæ exitum prohibebat, & ei quidam assentiuntur, humanius autem agentes definimus ut decennium per gradus præfinitos impleant.*

Saint Basile, *epist. ad Amphil.* dans le Canon 8, qui a déjà été cité, est conforme à la discipline du Concile d'Ancyre.

Même décision dans le Canon 3<sup>e</sup>. d'un Concile d'Arles, cité par Burchard, *l. 17. cap. 53.* Je ne le trouve point dans les Conciles du père Labbe.

*Item*, dans le Pénitential Romain.

Le Concile de Lerida de l'année 524, ne demande que sept années de pénitence canonique; *ita tamen ut omni tempore vitæ suæ fleibus & humilitati insistant.* Can. 2. 3.

Le Concile, *in Trullo*, *Can. 91*, prononce les mêmes peines que contre les homicides.

Telle est encore la disposition d'un Concile de Wormes tenu en l'année 868. *Can. 35*.

Enfin, on peut inférer ici les termes d'un Concile de Mâcon, cité par Burchard, *l. 3. cap. 200*, dont je ne sçai point la date, qui doit être considéré comme un règlement général sur cette matiere, que les Loix Civiles & Canoniques ont également imité.

*In hoc Sancto Concilio decretum est ut unusquisque Presbiter in sua plebe publicè annunciet, ut si aliqua foemina clanculo corrupta conceperit, & peperit, nequaquam, diabolo cohortante, filium aut filiam suam interficiat, sed quocumque praevalat ingenio ante januas Ecclesiae partum deportari, ibique poni faciat, ut coram Sacerdote in crastinum delatus, ab aliquo fidei suscipiatur & nutriatur, & tali ex causâ homicidii reatum, & quod majus est, parricidium evadat.*

On peut reconnoître par les Canons qui viennent d'être cités, la vérité de ce qui a été dit ci-dessus, que la distinction de quelques Auteurs *inter partum informem & formatum* a été inconnue aux Conciles, & qu'elle ne se trouve que dans une décrétale d'un Pape moderne, c'est-à-dire, d'Innocent III. *Cap sicut 20. x. de homicid. val. & casual. vid. Gloss. ad hoc cap.*

Si le part est réputé né par rapport à sa vie & à sa conservation, il ne l'est pas moins toutes les fois que l'intérêt de son honneur le demande.

Or, il le demande en trois occasions différentes.

1°. Lorsqu'il s'agit de la liberté.

2°. Par rapport à l'ingénuité.

3°. Par rapport à la dignité.

• • • • •



N n n ij

# DISSERTATION

## SUR L'ERREUR DE DROIT.

### I.

**L'**Homme peut être considéré ou par rapport à l'ordre public, ou par rapport aux engagements particuliers qu'il contracte avec les autres hommes : c'est de cette double idée que naît la distinction que les Jurisconsultes Romains semblent avoir établie entre l'Etat Public & l'Etat Privé.

### I L.

Dans la première de ces deux vues, l'homme est commis ; si l'on peut parler ainsi, avec la Loi même ; c'est avec la Loi seule qu'il contracte, qu'il s'engage, qu'il se lie, par rapport à tout ce qui regarde la Police générale, & l'ordre extérieur de la société ; c'est à la Loi seule qu'il doit rendre compte des infractions de la Loi même.

### I I I.

Dans la seconde vue, au contraire, l'homme ne craint que celui avec lequel il a contracté ; la Loi ne punit point les ignorances qui ne regardent que le Droit Privé, quoiqu'elle établisse ce Droit comme le Droit public : elle ne le règle que par rapport à l'intérêt des particuliers ; & la perte des droits qui auroient pu leur appartenir, est la seule peine que la Loi puisse faire souffrir à ceux qui n'ont blessé, par leur imprudence, que les maximes de l'ordre privé.

### I V.

Comme l'ordre public regarde directement l'utilité publi-

que, au lieu que l'ordre ou le Droit privé ne la regarde qu'indirectement, le premier doit toujours être considéré comme plus important & plus inviolable que le dernier.

V.

Le Droit public ne réglant que les actions des plus extérieures des hommes, est beaucoup plus facile à concevoir & beaucoup plus aisé à observer que le Droit privé.

De cinquante livres dont le digeste est composé, il y en a plus de quarante qui sont entièrement consacrés à l'explication des règles du droit des particuliers; il en est presque de même à proportion du Code de Justinien.

V I.

De toutes ces différences qui se trouvent entre le Droit public & le Droit privé, on peut tirer cette conséquence générale, que quoique l'ignorance du droit soit toujours vicieuse, elle est pourtant beaucoup plus criminelle, lorsqu'elle viole les maximes de l'ordre public, que lorsqu'elle donne atteinte à quelque règle du *Droit des Particuliers*.

1<sup>o</sup>. Parce que la Loi a toujours raison; & comme dans ce qui regarde l'ordre public, l'homme ne traite qu'avec la Loi, on n'y trouve jamais cette compensation de fautes mutuelles, qui sert souvent d'excuse à ceux qui traitent avec d'autres hommes dans tout ce qui est du ressort de l'ordre privé.

2<sup>o</sup>. Parce que celui qui contrevient par erreur à une Loi privée, si l'on peut parler ainsi, ne fait tort qu'à lui-même, au lieu que celui qui viole par ignorance une Loi publique, ou plutôt une Loi de l'ordre publique, attaque, autant qu'il est en lui, toute la société civile, & pèche directement contre l'utilité commune de tous les Citoyens.

3<sup>o</sup>. Parce que le Droit public (j'entends par ce nom celui qui doit être pratiqué par tous les Citoyens), étant beaucoup plus simple, celui qui l'ignore est beaucoup plus excusable.

## V I I.

Donc par une suite nécessaire de ce principe, l'ignorance de l'ordre public, doit presque toujours être punie, quoique la qualité des personnes, la nature des Loix & la variété des circonstances, puissent beaucoup augmenter ou diminuer la peine.

## V I I I.

Donc ce que l'on a perdu par l'ignorance du Droit public, est perdu sans ressource; puisque cette ignorance, bien loin de servir d'excuse, en a besoin elle-même.

## I X.

Donc à plus forte raison, l'ignorance de l'ordre public ne peut faire recouvrer un bien que l'on a manqué d'acquérir; car comment pourroit-elle être jamais récompensée, puisqu'elle doit toujours s'estimer heureuse lorsqu'elle n'est pas punie?

Mais comme ces maximes rigoureuses ne peuvent pas toujours s'observer exactement dans ce qui regarde le Droit privé, il est nécessaire de supposer ici quelques notions générales, qui doivent servir à découvrir les véritables principes de cette matière.

## . I.

*Jure naturæ æquum est, neminem cum alterius detrimento & injuriâ fieri locupletiores. L. 206. ff. de Reg. Jur. L. 14. ff. de Cond. Indeb.*

## I I.

*Id quod nostrum est, sine nostro facto ad alterum transferri non potest. L. 11. ff. de Reg. Jur.*

*Facti autem nomine, vel consensus, vel etiam delictum intelligitur. Vid. Jacob. Gothof. ad hanc regulam.*

## I I I.

Nulle obligation sans cause; suite du principe précédent.

Hæc conditio ex bono & æquo introducta, quod alterius apud alterum sine causâ deprehenditur, revocare consuevit. *L. 66. ff. de Condiç. Indeb.*

## I V.

Quod nullum est, nullum producit effectum : *donc*, si ab initio non constituit obligatio, quia sine causâ promissum est, ante solutionem, ipsa obligatio, post solutionem, quantitas soluta condiceretur. *L. 1. ff. de Condiç. sine caus.*

Hinc conditio indebiti, hinc conditio sine causâ: *Toto iur. ff. & cod. de cond. indeb. & de condiç. sine causâ*. Hinc etiam conditio causâ datâ, causâ non secutâ, & conditio op turpem vel injustam causam. *Tot. T. ff. & Cod.*

## V.

Idem est, aut nullam ab initio, aut injustam, aut non secutam causam fuisse, propter quam obligatio intervenit.

Sive ab initio sine causâ promissum est, sive fuit causa promittendi, quæ finita est, vel secuta non est, dicendum est conditione locum fore. *L. 1. §. 2. ff. de condiç. sine causa.*

Constat id demum condici posse aliqui, quod vel non ex justâ causâ ad eum pervenit, vel redit ad non justam causam. *Diç. Leg. §. 3. ibid.*

Ex his omnibus causis, quæ jure non valuerunt, vel non habuerunt effectum, secutâ per errorem solutione, confectioni locus erit. *L. 54. ff. de condit indeb.*

## V I.

Il importe peu que toute l'obligation soit sans cause ou qu'il n'y en ait qu'une partie; *utile per inutile non vitiatur, nec inutile per utile confirmari potest; sed scinditur obligatio. En ipsa Juliani verba*, in l. 3. ff. de cond. sin caus.

Nec refert omnem quis obligationem sine causa suscipiat, an majorem, quam suscipere eum oportuerit, nisi quod aliàs conditione id agitur ut omni obligatione liberetur, aliàs, ut exoneretur, veluti qui decem promisit. Nam, si quidem nullam causam promittendi habuit, incerti conditione consequitur, ut tota stipulatio accepto fiat: at si, cum quinque promittere deberet, decem promisit, incerti conditione consequetur, ut in quinque liberetur.

## VII.

Nihil prohibet, ex pluribus causis eandem obligationem coalescere, quarum unâ deficiente, altera salva maneat: quamdiu autem aliqua vel minima causa subest, tandiu sustinetur obligatio; semper enim interpretatio fieri debet potius ut actus valeat, quam ut intercidat.

## VIII.

Indebitum pluribus modis dicitur:

1º. Quod nullo Jure, hoc est, quod neque naturâ, neque civili jure debetur.

2º. Quod naturâ quidem debitum, hoc etiam debitum jure gentium vocant Jurisconsulti. *L. 47. ff. de cond. indeb.* Jure autem civili indebitum sit. *V. l. 64. ff. de cond. indeb.*

3º. Quod non naturâ, sed civili jure debetur.

4º. Indebitum dicitur quod & naturâ & civili jure debetur; sed ita tamen ut debitor ad solvendum cogi non possit, videlicet quia exceptione tutus es.

Duplicis autem generis exceptiones hac in parte distingui possunt; differunt enim vel tempore, vel effectu.

Si tempus inspicias, vel sunt temporariæ vel perpetuæ; vel ambiguae, id est dubitatur an temporariæ sint an perpetuæ, idque plerumque ex incerto eventu pendet; puta tibi debeo certam pecuniam; pactus sum ne peteres, donec Titius Consul fieret: si Titius morietur, perpetuam; si Titius Consulatum inierit, temporariam ab initio fuisse obligationem ex postfacto apparebit. *Vid. Cujac. ad l. 66. & l. 46. ff. de cond. indeb.*

S.

Si verò effectum consideres , vel aliæ sunt exceptiones quæ tollunt naturalem omninò obligationem , aliæ quæ naturalem non tollunt , civilem duntaxat impediunt.

Prioris generis exemplum habetur in exceptione Pacti perpetui , quo cautum est nè omninò petatur , in exceptione doli mali , Senatusconsulti Velleiani , Jurisjurandi , &c.

Alterius vero generis est exceptio Senatusconsulti Macedoniani , exceptio rei judicatæ , &c. Exceptio , seu retentio quæ per legem Falcidiam inducitur , &c.

Addi etiam potest altera distinctio ex legibus ipsis deprompta. *Nimirum l. 40. ff. de cond. indeb.*

Aut enim exceptio ejus causâ datur cum quo agitur , ut accidit in Senatusconsulto de intercessionibus : & hujus generis exceptiones à Glossâ , aliisque favorabiles vocantur.

Aut in odium ejus cui debetur , exceptio datur , cujus exceptionis exemplum à lege ponitur in Senatusconsulto Macedoniano , eaque ab iisdem interpretibus dicitur odiosa.

## IX.

L'erreur de Droit ne doit être à personne un moyen d'acquérir autrement un titre d'acquisition : la raison en est évidente , & M. Cujas l'a touchée en un mot dans sa répétition sur la *Loi 8. ff. de Jur. & fact. ignor. alioqui erranti lucro esset, ignorantia Juris*. L'erreur auroit plus de privilèges que la connoissance , & l'ignorance seroit récompensée , pendant que la science ne le seroit pas.

Hinc solemnnes illæ legum definitiones. *Juris ignorantia non prodest acquirere volentibus. L. 7. ff. de Jur. & fact. ignor.*

*Juris error nec foeminis in compendiis prodest. L. 8. ff. eod.*

*Juris ignorantiam in usucaptione negatur prodesse. L. 4. ff. eod. l. 31 in pr. ff. de usurpat. & usucap. l. 2. §. 15. ff. pro empt. & alibi passim.*

Mais cette maxime semble n'avoir été envisagée que par une de ses faces ; la plupart de ceux qui l'ont expliquée , ne l'ont considérée que dans la personne de celui qui tombe



dans une erreur de Droit, auquel il est certain que son ignorance ne peut jamais être avantageuse ; mais cette règle ne paroît pas moins certaine, par rapport à ceux avec lesquels nous pouvons nous engager par une pure erreur de Droit ; je veux dire, qu'il n'est gueres moins évident que l'erreur de Droit ne peut pas être pour eux un titre & une voie d'acquérir. Je suppose que l'erreur de Droit soit l'unique cause, & le seul fondement du contrat ou de l'obligation, en un mot, de l'acte qui se passe ; & dans cette supposition, je dis que, comme l'erreur ne peut profiter à celui qui s'oblige, elle ne peut servir non plus à celui avec lequel il s'oblige.

Autrement tous les principes que nous venons de supposer véritables seroient absolument faux ; & cependant on a pu remarquer qu'il n'y en a pas un qui ne soit un premier principe du droit naturel.

Il seroit faux de dire que l'équité ne permet pas qu'un homme devienne riche aux dépens d'un autre homme, & que ce qui nous appartient puisse être acquis par un autre, *sine nostro consensu aut delicto*, si ce n'est que l'on veuille dire, ou que celui qui est dans l'erreur, donne un consentement véritable, ou que la Loi regarde l'erreur de Droit comme un délit qu'elle punit par la perte du bien qui en a été la matière & l'occasion. Mais le premier n'est pas soutenable ; & comment prouvera-t-on le second ? Quand même celui qui erre dans le droit mériteroit de perdre son bien, comment pourra-t-on montrer que l'autre mérite de l'acquérir ? Et cela, par cette seule raison, que celui qui erre ne connoît pas son droit. En un mot, qui osera soutenir que par cette erreur ils aient mérité, l'un d'être dépouillé de ce qui lui appartient, & l'autre d'être revêtu de ce qui ne lui appartient pas ?

Ce n'est pas tout, il faudra encore soutenir qu'une obligation sans cause, ou fondée sur une cause fautive, injuste & illégitime, pourra être valable ; que ce qui est nul, pourra produire des effets ; que le droit n'a pu établir ce remède favorable, auquel il a donné le nom de *conditio sine causâ*, ou de *conditio indebiti* ; & convertissant ainsi toutes les obligations

fans cause en donations forcées, on fera passer tous les contractans qui errent dans le droit pour de véritables donateurs.

Pour éviter tous ces inconvéniens, il n'y a rien de plus simple, que de donner à la regle de droit toute l'étendue qu'elle peut avoir. *Error Juris in compendiis non prodest*, donc, *neque reo neque stipulanti prodest*; à l'un, parce qu'il n'est pas juste que sa faute lui serve, & qu'il profite de l'erreur dont il est coupable; à l'autre, parce qu'il ne sçauroit trouver dans tout le Droit une seule Loi qui nous apprenne, que l'erreur d'autrui soit, par elle-même, & destituée de toute autre cause, un titre légitime, & une juste voie pour acquérir.

Tous ces principes supposés, il paroît facile de décider des suites que doit avoir l'ignorance du Droit.

Car 1°. ou il s'agit d'acquérir, ou il s'agit de perdre.

S'il s'agit d'acquérir, l'erreur du Droit n'est ni une excuse ni un titre, *nisi Minoribus, aliisque quibus etiam in lucro succurritur*. L. 7. §. 6. & seqq. ff. de Minorib.

Et c'est en cela principalement que consiste la différence de l'erreur du droit & de l'erreur du fait: *In errore facti*, (dit M. Cujas, *ad L. 8. ff. de Jur. & fact. ignor.*) *non distinguuntur damna à compendiis*; *in errore juri distinguuntur*. Vid. L. 1. 4. 8. ff. de Jur. & fact. ignor.

S'il s'agit de conserver ou de ne pas perdre alors, *vix ac ne vix quidam pugnantēs interpretum sententiæ in concordiam reduci posse videntur*; ac, *ne novos interpretes solos accuses, ecce tibi, Basilicôn ipso interpretes qui eâ de re mirum in modum dissidia exercent*.

Sic enim exponunt hæc verba, L. 7. ff. de Jur. & fact. ignor. *Juris ignorantia suum petentibus non nocet*.

Verbi gratia, quidam servum dignum aureis viginti, sibi dari stipulatus est; servo autem ante moram mortuo, cum promissor existimaret se teneri adhuc actione ex stipulatu, viginti aureos solvit stipulatori. Subvenitur ei quia damno aureorum viginti sollicitus est, eosque repetere potest.

Est juris manifestus error. Videlicet tritam hanc & pervul-

Ooo ij

gatum juris regulam ignorabat promissor, debitorem speciei ejus interitu liberari: si modò in eà tradendà nullam moram fecerit.

Tamen quia igitur de damno vitando, juris error non nocet; imò, etiam si soluta fuerit per errorem pecunia, condici potest, quod summopere notari convenit, ut infra dicemus.

Verum, sequenti articulo Basilicòn interpretes contrariam omnino opinionem tueri videntur; hæc nempe verba subjiciunt.

*Excipe eos qui jus ignorantes indebitum solverunt. Ut, L. 1. cod. T. 18, Anatolius ait. Qui per errorem juris indebitam pecuniam solvit, non repetit; sin autem per ignorantiam facti, repetit.*

*Quo teneam vultus mutantem Protea nodò?*

Sed quis miretur tentam inter Legum interpretes discordiam? ipsæ etiam Leges inter se discordare videntur.

Hanc enim juris regulam, Dioclet. & Maximianus tradunt in L. Cum quis, 10. cod. de jur. & fact. ignor.

*Cum quis jus ignorans indebitam pecuniam solverit, cessat repetitio: per ignorantiam enim facti repetitionem tantum indebiti soluti competere, tibi notum est. Hic variæ indebiti soluti species non distinguuntur, sed quodcumque indebitum per errorem juris solutum est, id omne repeti non posse, constare videtur; quod verò per ignorantiam facti solutum est, id solummodo condici posse.*

Contrarium enim satis ostendit ipse Tit. ff. & cod. de cond. sine caus. quidquid autem, vel sine causâ, vel ob non justam causam promissum est, hac actione repeti indubitati juris est. V. suprâ num. 6.

Adde Leg. 40. ff. de cond. indeb.

*Qui exceptionem perpetuam habet, solutum per errorem reperere potest. Sed hoc non est perpetuum: nam si quidem ejus causa exceptio datur cum quo agitur, solutum repetere potest, ut accidit in Senatus Consulto (nempe Velleiano) de intercessionibus; ubi verò in odium ejus, cui debetur, exceptio datur, perperam solutum non repetitur, veluti si filius fam. contra Macedonianum mutuam pecuniam acciperit, & pater-fam. factus solverit, non repetit.*

In hac Lege agi de errore juris facile intelliget, qui notabit.

1°. Hic ex ipso tenore verborum, evidenter colligi, eum qui solvit, ignorasse, se exceptione perpetua tutum esse; sic enim ait Lex. *Qui exceptionem perpetuam habet, solum per errorem repetere potest.* Ergo solum per errorem, sive per ignorantiam exceptionis, repetitur, in sensus, quem verba ipsa præ se ferre videntur, at qui ignorat sibi juris exceptionem competere, quid aliud quam jus ignorat?

2°. Non ex verbis solum, sed ex ipsa ratione legis idem etiam manifestò sequi; quâ enim distinctione utitur Jurisconsultus, ut explicet, quarum exceptionum ignorantia noceat, quarum verò non noceat? num errorem ejus ab errore facti separat? imò apertè conjungit, dum docet, hujus questionis nodum in variâ exceptionum naturâ positum esse, alias nimirum esse favorabiles, quæ ut vult Cujacius, naturalem ipsam obligationem perimunt; alias vero odiosas, quæ magis creditoribus nocent, quam debitoribus prosunt, non in horum gratiam, sed in illorum odium introductæ, quæque adeò actionem civilem duntaxat, non etiam obligationem naturalem tollunt.

Atqui ab hac distinctione, sive regulâ omnis prorsus exulat distinctio juris & facti; imò satis apparet famosam illam distinctionem nullum sibi locum in hac regulâ vindicare posse, cum aliis principiis, aliis omninò fundamentis nitatur.

Ergo etiam ad errorem juris hæc lex porrigi potest. Idque non obscurè colligi posse vedetur ex Cujaciò, *ad L. 66. ff. de cond. indeb.*.... quem consule.

Huc accedit, quòd conditio indebiti, ut egregiè notat ibid. Cujac. causam habet naturalem, non lege aliquâ certâ, non Prætoris edicto, sed ex jure gentium, ex æquitate naturali, ex bono & æquo, interpretatione prudentum, & usu fori introductam; nihil autem magis æquitati repugnat, quam, quòd omnino indebitum per errorem juris solum est, repeti non posse. Et cum hæc conditio, ut ait Papinianus, quod alterius apud alterum sine causa deprehenditur, revocare consueverit,

quomodo, quod errore datum est non revocabit? Error enim, etiam juris, pro causâ haberi non potest.

Denique Papinianus, Romanæ Jurisprudentiæ viva vox & oraculum, totam rem unicâ distinctione confecisse sibi visus est, tam *L. 7.* quàm *L. 8. de Jur. & fact. ignor.*

*Juris ignorantia non prodest acquirere volentibus, suum verò petentibus non nocet. L. 7.*

*Omnibus juris error in damnis amittendæ rei suæ non nocet. L. 8.*

Ergo, quoties de damno vitando, aut resarciendo agitur, toties non nocet juris ignorantia.

Quæ cum ita sint, quis ferat, hinc Diocletianum & Maximianum apertè statuere, indebitam pecuniam, per errorem juris solutam repeti non posse, inde autem Jurisconsultos, ipsamque adeò æquitatem clamare, juris errorem suum petentibus non nocere, aut quod idem est, in damnis non nocere.

Glossa quidem, & Doctores ejus ætatis, quales ferè omnes ante Cujacium fuerunt, ab hac se antinomiâ ita expedit, ut *indebiti* nomen non generaliter, sed strictè accipiendum esse doceat in *L. cum quis C. de cond. indeb.*

Distinctio agitur adhibenda est juxta Glossas communemque interpretum sententiam.

Aut agitur de pecuniâ civiliter cuidam indebitâ, sed naturaliter debitâ, & tunc solutum per errorem facti repetitur, solutum per errorem juris non repetitur.

Aut contrâ agitur de debito civili, quod tamen est naturaliter indebitum, & eo casu indistinctè solutum condici potest.

Vel neutro jure debitum, solutum est, & pariter indistinctè repetitioni locus est.

Vel denique utroque jure debebatur quod solutum est, sed tamen opæ exceptionis erat quasi indebitum, & tunc vel exceptio erat dilatoria, vel perpetua, vel dubia inter utramque.

Si dilatoria, error juris obstat repetitioni, error facti non nocet.

Si perpetua, rursus subdistingue; vel favorabilis, & revocatur quod solutum est, sive per errorem juris, sive per errorem facti solutum; talis est Velleiani exceptio. Vel odiosa, & pecunia soluta repeti potest, si error in facto versetur; si in jure, non potest. Talis est Macedoniani exceptio.

Si denique exceptio dubia pendeat inter dilatoriam & perpetuam, indistinctè, locum habet condictio.

In hac distinctione Glossæ, que, suo more, lutulenta fuit, multa sunt quæ spernere, multa etiam quæ tollere possis.

Quod enim negat Diocletiani Lege id genus indebiti contineri, quod neutro jure, hoc est, neque naturâ neque lege debetur, id sanè etiam atque etiam animadvertendum est; ut mox dicimus.

Quod autem affirmat repeti posse quod solutum est, licet naturâ debeat, cum per errorem facti solutum est, ut si filius fam. solverit pecuniam, in facto errans, quam Senatus-consulti Macedoniani auctoritate retinere poterat, id verò omnibus juris principiis apertè evidenterque resisti, ut infra probabitur.

Quod verò subjicit, civile debitum quod non sit naturale, repeti posse sive per errorem juris, sive per errorem facti solutum, id omnino dubium & obscurum, ne dicam, falsum videri debet; sed de hoc etiam infra.

Si Glossam tam immaniter errantem sequi piget, jam Cujacii excutienda distinctio est, & diligenter pertractanda.

Extat autem in *L. 8. ff. de Jur. & fact. ignor. lib. 1. definit. Papin.*

Extat etiam, & quidem accuratius in *L. 7. eod. ex lib. 19. Quæst. Papin.* ubi secum ipse Cujacius consentire non videtur.

Ubi postquam solemnem & decantatam juris & facti, itemque lucri & damni distinctionem exposuit, sic denique concludit.

*Item condicentibus indebita soluta juris error nocet : nam*

*neque mas, neque foemina. potest condicere quod indebitum per juris ignorantiam solvit: ut in L. Regula, §. penult. & ult. ff. de Jur. & fact. ignor. L. Cum quis (\*) Cod. eod. L. error C. ad L. Falcidiam; quia qui condicit quod solvit, id agit ut acquirat quod amisit, non ut quod suum est, non amittat; denique sollicitus est de lucro, non de damno. Erranti in jure subvenitur ne suum amittat, non etiam ne amiserit, ne damnum faciat, non etiam, ne fecerit: damna facta qui infecta facere studet, lucrum capta, non damnum futurum amolitur.*

Huc igitur recidit Cujacii distinctio, si ut error juris appareat ante solutionem, retentioni locus sit, adeoque error non noceat; si verò solutio jam perfecta fuerit, si damnum contigerit, si non id agatur ut, quod suum est, errans in jure servare possit; sed ut, id quod jam alterius factum est, recuperet, tunc serò sibi subveniri postulet, qui de se tantum queri potest, à semetipso deceptus & quasi circumventus.

Quæ distinctio, licet primâ fronte probabilis esse videatur, tamen altius insipientibus, & dura, & iniqua, nec minùs Legum auctoritati, quàm æquo & bono contraria meritò videri potest.

Repugnat enim,

1°. Legi ipsimet quam Cujacius interpretatur. Quid enim ait Papinianus? *Omnibus juris error in damnis amittendæ rei suæ non nocet?* Ibi apertè omnis cessat distinctio. Quicumque de damno vitando certat, ei juris error non nocet: subtilior enim videtur hîc Cujacii argumentatio, quàm ut cuiquam illudere possit; distinguit eum qui damnum futurum amolitur, & eum qui damnum jam factum, infectum facere studet; quasi verò is qui amisit quod suum est, agat de lucro captando, cum illud recuperare studet; aut quasi Jurisconsultus, quoties de damno quæstio est, damnum impendens à damno præterito separet.

Quòd si cui Papiniani verba Cujacii opinioni favere videntur, (ait enim, juris errorem non nocere in *damnis amittendæ rei suæ*, quæ verba futurum tempus quodammodo tacitè in-

(\*) *In iis omnibus legibus, sola Lege Cum quis excepta, de eo tantum agitur qui sollicitus præstitit, quorum quarum ope Legis Falcidiae delibare potuisset.*

cludere

cludere videntur, non etiam præteritum, is legat eandem Legem in Basilicis, ubi hæc eadem verba sic vertuntur, *juris ignorantia in damno nemini nocet suum petere volenti*, aut ut in Græco habetur τὸ ἴδιον απαιτῆσαι *proprium repetere*; hæc est enim genuina significatio τῆ απαιτῆσαι.

Verum instat Cujacius, & negat id quod jam alteri per errorem solutum est, meum dici posse. Jam enim alterius factum est; ergo, cum illud repeto, non meam, sed alienam rem repeto.

Inanis planè subtilitas, ut facilè cuivis attendenti patet. Ut autem accuratius dissolvatur tota ista cavillatio, diligentius investigandum est, quàmnam juris ratione introducta sit condictio indebiti; aut quia pecunia indebita, etiam post solutionem, remanet solventis; an quia etiam si juris subtilitate accipientis facta dicatur, æquitas tamen non ferat quemquam alienis spoliis ditescere, & cum alterius detrimento fieri locupliorem.

Si prior ratio etiam potior habetur, valet sanè Cujacii argumentum: quis enim dubitat, summo jure, solutam, quamvis per errorem pecuniam, statim fieri accipientis? Sed si hoc ita est, evanescet prorsus, in quocumque casu, condictio indebiti: sive enim per errorem facti, sive per ignorantiam juris indebitum solvitur, idem juris obtinet; nam utrobique constat, rem non jam meam, sed alienam videri. Nec longè petenda sunt argumenta quibus id demonstretur: ipsum enim condictionis nomen hoc satis per se ostendit. Nemo enim rem suam concidit, sed vindicat; nec, nisi in actione furti, contingit, ut dominus condictione utatur; quod odio furum receptum est, quo pluribus actionibus tenerentur, ut ait Justinianus, *Instit. de action. §. 14.* Si igitur hoc indistinctè cujuslibet indebiti condictioni convenit, ut rem jam alterius factam repetat; aut abolenda prorsus est condictio indebiti, aut fatendum est eam non rectè denegari ei qui in jure erravit, hoc colore scilicet, quia rem non suam sed alienam persequitur.

Alteri igitur sententiæ inhærendum, & dicendum potius videtur, hoc uno principio hanc actionem contineri quod

*Tome V.*

P p p



naturâ æquum non fit, rem alterius apud alterum sine causa d. prehendi: quæ ratio cum ex æquo suffragetur & ei qui in facto, & ei qui in jure erravit, cur alteri denegetur conditio, alteri concedatur, explicari facillè non potest. Certe Cujacius non explicat, dum subtiliter contendit, pecuniam solutam non jam solventis esse, sed accipientis.

Quod autem subjicit ideo, erranti in jure conditionem non dari, quia lucrum captat, qui rem alienam persequitur, id, vereor ne non satis probari possit his, qui æquum & bonum potius quàm subtilitatem juris sectantur.

Quamvis enim subtili quadam ratione dici possit, eum, qui rem, quam amisit, repetit, lucrum captare, tamen reverà damnum quod patitur, tantummodo refarcire cupit; id agit, ne perdidit, non ut lucretur: quid autem interest, si solam æquitatem spectes, inter damnum futurum & damnum præteritum, ut, qui damno jam præterito medetur, lucrum facere, qui verò damnum nondum factum amolitur, damnum tantum vitare dicendus sit: uterque nihil acquirit, uterque non sit locupletior; hic ne amittat, laborat, hic ne amiserit: hic quod sine causa amissurus erat, damno jam impendente servat; hic, quod sine causa amisit, damno jam inflicto, recuperat: uterque eodem Legum oraculo se tuetur, nimirum, in damnis nemini juris ignorantiam nocere.

1. Sensit hoc etiam ipse Cujacius, qui hujusce distinctionis author idem ac subversor meritò dici potest.

2. Cum enim agitur de muliere, quæ ignara juris, & nesciens dotis causam esse præcipuam, antiquioribus creditoribus satisfieri permiserit. Cujacius ad eadem *Leg. 8 de Jur. & fact. ign.* aperte ingenuèque fatetur, *ab eis creditoribus mulierem, dotem suam revocaturam, ne in damno amittendæ dotis suæ error ei noceat.*

At ibi constat.

3. Agi de damno præterito; id ex ipsis Cujacii verbis luce clarius apparet.

4. In hac parte inter viros & fœminas nullum esse discrimen.

men : nam juris error nec foeminis in compendiis prodest, nec maribus in damnis nocet.

Ergo rectè, vel Cujacio ipso judice, ex hoc exemplo colligitur,

1°. Eum qui damnum *sine causâ* acceptum resarcire studet, lucrum facere non videri : nam, si reverà lucrum captaret, mulieri dotem suam repetenti non succureretur, ne error juris ei prodesset.

2°. Frustra igitur hic inter damna futura & damna præterita distingui, cum Cujacius ipse agnoscat mulieri damnum non metuenti, sed jam expertæ, dari actionem revocatoriam.

Et certè satis apparet numquam Cujacium hancce distinctionem inter damna futura & damna præterita excogitaturum fuisse, nisi Legis *Cum quis* præfactam decisionem reformidasset. Cum enim hæc Lex apertè diceret, indèbitum per errorem juris solutum non repeti, Papinianus autem ex alterâ parte responderet, juris errorem nemini in damnis noscere, primâ autem facie videretur, eum, qui indèbitum solvit, reverà damnum facere, adeoque errore juris non gravari, haut aliter sese ab hoc lubrico & difficili passu expedire posse Cujacius arbitratus est, quàm si diceret, reclamante ipsâ naturæ æquitate, eum qui damnum resarcire studet lucrum captare.

En totius distinctionis commentitiæ originem, quam ipse Cujacius vix ac ne vix quidem constanter tenuit.

Idem enim qui hanc distinctionem excogitavit *ad L. 7 & 8. ff. de jur. & fact. ignor. idem ad L. 66. de condict. indèbiti*, naturæ æquitate quasi victus fatetur, eum qui id quod natura non debuit, solvit, repetere solutum posse, etiamsi ipso jure debuit ; *qui tutus eâ exceptione* (quæ tollit naturalem obligationem) *per errorem solvit, repetit ; quia non debuit natura.*

Quin etiam multo apertius secum ipse pugnat in eâdem repetitione, nempe *ad L. 7. ff. de jur. & fact. ignor.*

Hujus enim disputationis initio, rectè distinguit inter delicta in quibus juris error nocet, & alia negotia, *ubi*, inquit, *nemini nocet, ut si indebitum solvero per juris ignorantiam, non*

*ideo mihi deneganda est conditio, puta, si id nec naturaliter nec civiliter debui.*

Et tamen, paulo post, cum semel legem *Cum quis aspexit*, metu antinomiae, in gravissimam ipse contradictionem incidit; sic enim totam fermè disputationem concludit.

*In hac quaestione de conditione indebiti, indebitum dicitur, quod nullo jure debetur, id est, in hoc tantum indebiti genere, valet differentia inter errorem facti & errorem juris: puta, quod nullo jure debui, nec civili, nec naturali, si per errorem facti solvi, repetam; si, per errorem juris, non repetam.*

Quis igitur legum conciliatorem, secum ipsum reconciliare possit!

2º. Cujacii distinctio non modò legi quam interpretatur, repugnat, verum etiam aliis bene multis legibus: paucas hic subicere libet.

Et primò quidem, omnes, quotquot de conditione sine causà loquuntur, leges Cujacii distinctioni adversantur, donec probatum fuerit errorem juris justae & legitimae causae instar haberi.

Deinde afferri possunt etiam suprà laudatae leges quibus exponuntur indebiti conditionis principia, & in quibus saepe notatur idcirco hanc actionem ex æquo & bono fuisse introductam, ut quod alterius apud alterum sine causà deprehenderet id revocaret,

Sed ut apertius aliquid proferatur, imprimis notandæ sunt *L. 46. ff. de jur. Dot. L. 64. ff. de Condict. indeb. & L. 29. §. 5. ff. de mandati.*

In *L. 46. §. 2. de jur. dot.* hæc verba habentur, *pater etiam si falsò existimans se filiae debitorem esse, dotem promississet, obligabitur.*

Hic, ipse Cujacius notat, & rectè quidem, agi de filiâ in potestate patris constitutâ: aliàs enim non rectè affirmaret Julianus, dotem deberi; cum idcirco tantum obligetur in hac specie errans pater, quia naturâ dotis debitor est, & pietatis causa sufficit, ut quamvis errans, doti tamen obligetur: at cessaret hæc ratio in filiâ emancipatâ; ergò omnino

tenendum est, de filiâfamilias speciem esse in dictâ lege.

Sed si hoc semel admittimus, jam profecto consequens est ut etiam fateamur hîc agi de errore juris; cùm enim inter patrem & filiam in potestate constitutam nulla obligatio, nulla actio stare possit, non potuit pater, qui se existimabat filiæ debitorem esse, nisi in jure errare: quamvis enim factum etiam dubium esset, tamen ex jure tota res pendebat; debebat enim pater & factum ipsum cognoscere, & etiam si de facto sibi certus videretur, debebat non ignorare, obligationem quæ de facto inter patrem & filiam inita fuerat, jure irritam esse; ergo si error facti admixtus fuerit, si non, parum refert, cùm semper utroque casu res in errorem juris recidat.

Nec est quòd cuiquam videatur fingi posse patrem filiæ debitorem fuisse, salvo patriæ potestatis jure, puta, quia bona adventitia possideret: nam Juliani tempore, qui hujus legis auctor est, peculii adventitii nomen in jure Civili penitus ignorabatur, &, ut verbis Justiniani utar in §. 1 *instit. quib. alien. licet vel non*, *Olim quidquid ad filios pervenerat, exceptis videlicet Castrensibus pecuniis, hoc parentibus suis acquirerebant siue ullâ distinctione, & hoc ita parentum fiebat; ut etiam esset ei licentia..... alii filio vel extraneo, donare vel vendere, vel quocumque modo voluerant, applicare.* Primus enim Constantinus bona materna excedit, quorum usumfructum duntaxat patribus. acquiri jussit, &c. Alia deinde sequentes Imperatores addidere, quæ hîc recensere longum esset. Constat certè, ante Constantinum, solum Castrense peculium à patriâ potestate exemptum fuisse: castrense autem peculium in filiâfamilias cadere non potest.

Igitur ut ad rem redeamus, agitur in dictâ lege de filiâfamilias; ergo pater errore juris laboravit. Quanam igitur ratione obligatur? An quia erravit in jure? minimè; sed quia naturale debitum persolvit: hæc est enim vera legis ratio, quam ipse Cujacius amplectitur, quæque vel ex ipsâ rubricâ sub quâ lex collocata est colligitur, vel eo potissimum probatur, quòd si idcirco pater obligationi remaneret obnoxius, quia scilicet

in jure erravit, idem etiam statuendum esset in patre qui filiam emancipaverat: atqui id specialiter obtinet in patrefamilias; ergo parum hic juris error attenditur, nec idcirco pater obligatur, quia erravit, sed quia naturâ debuit.

Longè fortius, in re penè simili, argumentem duci potest ex lege 64 ff. de cond. indebit.

Verba legis sunt:

*Si quod Dominus servo debuit, manumisso solvit, quamvis existimans ei se aliquâ teneri actione, tamen repetere non poterit, quia naturale agnovit debitum: ut enim libertas naturali jure continetur, & dominatio ex gentium jure introducta est, ita debiti vel non debiti ratio in conditione naturaliter intelligenda est.*

Egregia certè lex, & quæ omnem omnino hujusce quæstionis ambiguitatem resolvere videtur.

In eâ manifestum juris errorem versari nemini dubium esse potest. Existimabat enim Dominus se aliquâ actione servo teneri, quæ opinio, & solutæ, & crassæ, & supinæ ignorantiae prolata ab ipsis legibus nomina, procul dubio meretur. An eam tamen Tryphoninus legis author domino imputat? nequaquam; non enim idcirco cessare conditionem pronuntiat quia dominus in jure erravit, & quia non stultis solet succurri, sed errantibus; sed ideo tantum, quia Dominus naturale agnovit debitum.

Ergo à contrario sensu licet concludere, si natura debitum non esset, si nullo jure teneretur Dominus, solutum repetere potuisse.

Quis enim in animam inducere possit, tam apertam, tam expeditam decidendi rationem Tryphoninum prætermisisse, si reverâ constaret, indebitum cujuscumque tandem generis sit, semel per errorem juris solutum, repeti non posse?

Cæterum non modo propositam quæstionem solvit Jurisconsultus, sed novam quamdam & generalem juris regulam demonstrat, cujus ope, omnes quæ in hac materiâ exoriri possunt quæstiones faciliè decidi possint.

Hæc autem regula elegantissima comparatione explicatur; *libertas, inquit, naturali jure continetur, hoc est omnes homi-*

nes naturâ sunt liberi ; omnes igitur naturali obligationis vinculo teneri posse dicendum est ; contrâ verò servitus, sive *dominatio ex jure gentium introducta est* ; quo solo jure, commercio cum servis interdictum est, adeo ut nec aliis obligentur, nec alios sibi obligare possint : duplex ergo obligationum genus distingui potest ; aliæ sunt merè naturales, aliæ juris gentium, aut juris Civilis ; harum servi incapaces, illarum non item ; sed eo exemplo quæri potest, an pariter indebiti nomen duplici sensu accipi possit, nimirum naturaliter & civiliter, & hoc etiam supponit Tryphoninus : quibus omnibus expensis, tandem generaliter definit, indebiti nomen, quoties de hac conditione agitur, naturaliter intelligendum esse. *Debiti vel non debiti ratio in conditione naturaliter intelligenda est.* Porro ex hoc sequitur, quod initio legis Jurisconsultus responderat, nempe, toties cessare pecuniæ solutæ repetitionem, quoties subest naturalis obligatio ; toties autem locum esse repetitioni, quoties nulla subsit ne naturalis quidem obligatio, idque rejectâ omni subtilitate juris : nomina enim hîc, non civiliter, sed naturaliter intelliguntur ; & quoties de indebito simpliciter loquuntur Jurisconsulti, illud indebiti genus intelligendum est, quod nec naturaliter debetur : videlicet cùm illud repeti posse affirmant, quia tunc conditio locum habet : cùm verò negant, sæpius indebiti nomen pro eo accipitur, quod jure Civili tantùm non etiam naturâ indebitum est, ut infra pluribus dicitur.

Haud absimile argumentum etiam præbet, *Lex. 40 de Cond. indebiti*, quæ jam suprâ exposita est ; ab hac enim exulat omnis distinctio juris & facti ; & conditio ex eo solum pendere dicitur, an qui solvit naturâ debuerit, necne.

*Vide sup. P. 477.*

Tertium argumentum præbet *Lex 29, §. 1 & 5, ff. mandati.*

In §. 1. quæritur an fidejussor qui ignorabat se inutiliter obligatum, habeat mandati actionem adversus principalem reum, & distinguit Jurisconsultus, *si quidem factum ignoravit, recipi ignorantiam ejus potest, si verò jus, aliud dici debet* ; recte quidem ; nam absurdum foret errore juris acquiri actionem

adversus reum, qui hujus erroris ignarus, huic locum dare non potuit.

Verum in §. 5. cum varias species & initio legis & sequentibus §is. proposuisset Jurisconsultus, eas omnes generaliter complecti videtur, ut quod omnibus casibus ex æquo convenit, simul explicet; sic enim loquitur.

In omnibus autem visionibus, seu quæstionibus quæ propositæ sunt, ubi creditor vel non numeratam pecuniam accepit, vel numeratam iterum accepit; repetitio contra eum competit, nisi ex condemnatione fuerit ei pecunia soluta: tunc enim, propter auctoritatem rei judicatæ, repetitio quidem cessat, ipse autem stellionatus crimine propter suam calliditatem plectitur.

Ergo, infert Glossa, cum inter alias visiones quæ præcedunt, fidejussoris in jure errantis species proposita fuerit, merito statuendum est, quod sine causâ solutum est, etiam ab eo qui in jure erravit, repeti posse, etiamsi fidejussor actionem mandati adversus reum non acquirat.

Hoc tamen argumentum levius efficitur duabus potissimum rationibus,

1°. Quidem, licet Jurisconsulti verba omnino generalia esse videantur, & omnibus quæ jam dixit æqualiter congruere, tamen, hæc, ut ita dicam, verborum generalitas, sequentibus verbis restringi videtur. Non enim simpliciter tantum pronuntiat in omnibus visionibus, &c. sed statim subjicit, siue creditor non numeratam pecuniam accepit, siue bis accepit, quæ certè verba prioribus quodammodo derogare videntur, & ita responsum Ulpiani limitare, ut non ultra duplicem hunc casum protrahatur, alterum scilicet, cum creditor pecuniam non numeratam accipit, alterum verò cum numeratam bis accipit.

2°. Hæc verba quibus potissimum innititur Glossæ interpretatio, absunt à Basilicis; at si tanti ponderis visa fuissent, quanti ea æstimat Glossa, nunquam Basilicôn conditores ea detrachere voluisse utcumque colligi potest.

Quidquid sit, certè Cujacius ad *d. L. ff. de jur. & fact. ignor.* Glossæ interpretationem damnat.

3°.

3°. Cujacii interpretatio ipsi etiam æquitati repugnare videtur : quod quoniam supra pluribus locis , dum aliud ageremus demonstratum est , hîc fusiùs explicari otiosum foret.

4°. Denique omnibus ferme juris interpretibus, qui Glossam hac in parte secuti sunt, adversatur Cujacius, saltem si hanc unicam quæstionem inspicimus; in quâ id agitur, utrùm indebitum etiam naturaliter, per errorem juris solutum repeti possit, nec ne.

Et hæc quidem sunt quæ Cujacianæ distinctioni opponi possunt argumenta; sed qui hæc, si palam & apertè Lex penè conceptis verbis definiat, nullâ adhibitâ distinctione, nullo casu excepto, *eum, qui jus ignorans indebitam pecuniam solverit*, conditione non uti? *L. Cum quis 10. C. de jur. & fact. ignor.*

Frustra igitur Doctores, frustra æquitas, frustra pugnautes Legum sententiæ, frustra ipsa Papiniani regula Cujacio opponitur, cùm ipse se clarâ & evidenti Legis decisione tueatur.

Ergo aut Cujacio adhærendum, aut evertenda est Legis hujusce auctoritas, aut certè commodior ei interpretatio subjici debet, ut ejus acerbitas leniore quodam æquitatis temperamento mitigari possit.

Vidit hoc Joann. Robertus, *Sentent. jur. lib. 10: cap. 6 & seq.* hujusque diffidii placandi rectam viam inire cœpit, dum hanc distinctionem proponit :

*Aut simpliciter juris ignorantiam spectamus illiusque causam omni æquitatis auxilio & favore destitutam dijudicamus, & tunc ejus prætextu repetitionem dari nunquam existimabimus : neque enim summo jure fovendus est qui se Legum ignorantia lapsus allegat.*

*Aut verò ipsam naturæ æquitatem inspicimus, quâ scilicet tota conditio indebiti continetur, & tunc, repetitionem pecuniæ naturaliter indebitæ, quamvis errore juris solutæ, dari agnoscimus, non hujusce ignorantie prætextu aut excusatione, nec quia cuiquam prodesse debeat, sed æqui & boni contemplatione; cùm naturâ iniquum sit, alterum alterius jacturâ sine causa locupletiores fieri; quo fit, ut illi injuriæ obfistens conditio, naturalis à Jureconsultis dicatur.*



Quòd si hæc distinctio probetur, jam proclivis erit Legis oppositæ solutio.

Vel enim dicendum est, in ea Lege agi de eo quod summo jure obtinet, solo errore juris inspecto, non etiam ex æquitate, & servatâ Juris regulâ, quæ id quod nostrum est ad alterum transferri sine nostro consensu aut delicto prohibet.

Vel indebiti nomen per se æquivocum aut ambiguum, ut apud omnes constat, de eo indebito in dictâ Lege esse intelligendum, quod naturaliter quidem debetur, cæterum jure civili peti non potest; hoc enim si per errorem juris solutum fuerit, non repetitur, tum quia semper causa solutioni subest, quæ conditioni obstat, tum quia debitor solvendo naturale debitum videtur agnovisse.

Sed huic ultimæ interpretationi opponi potest, quòd si res ita se haberet, indebiti nomen duplici sensu, eoque planè diverso in eâdem Lege sumeretur: in primâ enim parte Legis pro eo indebito acciperetur, quod naturâ non jure debetur, at in secundâ parte, ubi dicitur, *per ignorantiam facti tantum, indebiti soluti repetitionem competere*; eadem *indebiti vox*, illud indebiti genus designaret, quod ne naturâ quidem debetur; nam, si naturâ deberetur, vix est ut stare possit, quod in illâ Lege respondent Imperatores, per ignorantiam facti solutum repeti posse: sive enim in facto, sive in jure errans debitum naturale agnovi, cessare conditionem juris esse explorati videtur.

Si igitur secunda hæc solutio minùs arrideat, tertia erit adhibenda, & libere fatendum erit, non præfactè hanc Legem accipiendam esse, quasi omne omnino indebiti genus in eâ excutere voluerint Imperatores (neque enim de indebito agebatur, saltem directò) sed generalem juris regulam circa errorem facti & juris proponere voluisse Dioclemianum & Maximianum; nimirum indebitum solutum repeti, si per errorem facti solutum sit; secus, si per errorem juris; quodnam verò indebiti genus in eâ regulâ contineretur, id indefinitum, cum de eo quæstio non esset, reliquisse.

At, inquires, quænam remanebit distinctio in conditione indebiti, inter errorem juris & errorem facti, ut meritò dici

possit cum Imperatoribus, solum per errorem juris non repeti, solum verò per errorem facti condici posse.

Nam aut res vel pecunia debebatur naturaliter, aut non debebatur, ne naturaliter quidem; si naturâ debitum erat, frustra distinguitur inter errorem facti & errorem juris; utroque enim casu cessare debet repetitio; quòd si ne naturale quidem fuit debitum, utroque casu debet admitti condictio.

Ut huic quæstioni fiat satis, ante omnia fatendum est, si reverà constaret, debitum naturale nullo casu semel solum repeti posse, inutilem prorsus & supervacaneam juris & facti distinctionem futuram esse, saltem in condictione indebiti.

Verùm longè aliter se res habet; sepius enim in jure hoc evenit, ut etiam id quod naturaliter debetur, solum condici possit.

Duo hic hujusce rei exempla adnotasse sufficiet.

Primum est in Lege Falcidiâ: quâ naturalis debiti retentionem ipso jure introduci meritò. notat *Robertus dicto loc. cap. 7º*. ergo si hæres integra semel & solida legata præstiterit, repetitioni nullus jam locus superesset, si debitum naturale nunquam revocari posset, cum semel solum est; id tamen negat. *L. error 9. Cod. ad L. Falcid.* falsum est igitur, quod supponitur, solam distinctionem naturalis & civilis debiti in hac quæstione locum sibi vindicare: imò contrarium satis apparet; hîc enim, licet debitum naturale ante oculos versetur, tamen aliquid præterea requirimus, ut sciri possit an condictioni locus sit, vel non: quid autem illud est quod desideramus, nisi famosa illa juris & facti distinctio, cujus ope decidit Gordianus Imperator, an hæres repetere possit quod ultra dôdrantem bonorum Legatariis persolvit: sic enim ait *in de Lege error. ad L. Falcid. error facti*, quartâ ex causâ fideicommissi non retenti repetitionem non impedit: is autem qui sciens se posse retinere, universum restituit, condictionem non habet; qui etiam, si jus ignoraverit, cessat repetitio.

Ergo juris & facti distinctio non est cur cuiquam otiosa esse videatur.

Illud etiam ad hanc Legem obiter notare convenit, ex ea magnam lucem Legi. *Cum quis de jur. & fact. ignor. afferri*

Q q q ij

posse; quidenim hæc Lex juris nomine designat? nempe legem Falcidiam, aliaque id genus beneficia, quorum auxilio, qui naturaliter debet, sese jure civili tueri potest; hoc autem jus si ignoraverit debitor, eum repetere non posse iniquum videri non potest, cum naturâ semper debitor remaneat; ergo pariter cum *L. Cum quis, de jur. & fact. ign.* eodem juris nomine utitur, illuc profectò jus intelligendum est, quo jure, exceptionis aut retentionis beneficium debitori conceditur, quodque adeò obligationem naturalem semper præsupponit.

Secundum exemplum repeti potest ex *L. Qui exceptionem 40. ff. de cond. indeb.* ubi quæritur an debitor qui exceptionem perpetuam habet, solutum per errorem repetere possit; & distinguit Jurisconsultus an exceptio introducta sit in favorem ejus qui debet, an in odium ejus cui debetur; 1°. casu locum habet conditio; 2°. casu non item; at ibi naturalis & civilis debiti nulla distinctio, imò hæc distinctio prorsus damnatur: nam si hoc duntaxat quæreretur, utrùm debitum naturale subsistat, necne, indistinctè respondendum foret, cessare conditionem; siue enim exceptio in gratiam debitoris, siue in odium creditoris introducta sit, certè, utroque casu, naturale debitum manet, quandoquidem exceptione opus est; ergo prædicta distinctio naturalis & civilis debiti non sufficit, cum sæpius aliarum distinctionum ope, debitum naturale, licet solutum, repeti possit.

Sed ex his omnibus manifestò etiam sequitur, quod suprâ secundæ solutioni Legis *Cum quis*, adversari videbatur, facillimè posse dissolvi.

Diximus enim 1°. indebiti nomen de eo indebito esse intelligendum quod naturaliter non civiliter debetur; deinde verò, hanc solutionem, siue interpretationem dicere mavis, dubiam videri posse, eâ scilicet ratione, quòd si ita esset, indebiti nomen in eadem Lege diverso plane sensu sumeretur; cum enim in secundâ parte Legis decidatur illud duntaxat indebitum, quod per errorem facti solutum est, repeti posse, ibi certè indebiti nomen de eo quod naturaliter debetur intelligi non posse videtur; nam illud indebitum etiam si in facto errans

debitor solverit, condicere non potest. Ergo, indebiti nomen in primâ Legis parte, de indebito civiliter tantum, in secundâ verò, de indebito etiam naturaliter intelligeretur.

Verum hanc conclusionem falso omnino principio inniti jam satis apparet; supponit enim indebitum civiliter sed naturaliter debitum numquam repeti; quod pluribus modis falsum & iniquum esse supra demonstravimus; sed si hoc semel admittimus, jam indebiti nomen eodem plane sensu in Lege *Cum quis* usurpabitur. Ita ut sensus sit, quod naturâ debetur, si per errorem juris solutum fueri, non condici, secus si per errorem facti, cujus decisionis egregium exemplum præbet, supra jam laudata Lex *Error Cod. ad L. Falcid.*

Ergo nihil obstat quonimur triplex Legis *Cum quis*, solutio superius allata stare possit.

Stare autem debere, tribus potissimum rationibus præter ea quæ jam supra disputata sunt, adducor ut credam.

Prima deducitur ex Rubricâ ipsâ, sub quâ Lex *Cum quis* posita est, nimirum sub titulo *de jure & fact. ign.* in quo nulla de indebito quæstio est; nec id agitur, ut variæ hujusce vocis interpretationes exponantur, aut ut definiatur, quibus casibus cesset, quibus verò locum habeat indebiti conditio; sed illud tantum ut distinguatur inter errorem juris & errorem facti; porro certum est præter alia in quibus differunt, hoc maxime eminere discrimen, quòd generaliter loquendo, & abstractè, ut ita dicam, ab omni indebiti specie, error facti non noceat in conditione, error verò juris noceat. Igitur sententiæ Legis, & Legislatoris intentioni abunde satisfactum est, cum Legi *Cum quis* ea interpretatio tribuitur, quæ discrimen erroris in jure, & erroris in facto, apertè planèque demonstrat; quod verò Lex non attigit, nimirum quænam sint indebiti species, id intactum relinquit.

Alterâ autem ratio longè firmior. Constat enim ex his quæ supra diximus, alterutram Legem, hoc est vel Legem *Cum quis*, vel Legem 7. & 8. ff. de jur. & fact. ignor. interpretatione imò & distinctione indigere.

Si enim L. *Cum quis* præfractè intelligas, quomodo stare

poterit quod ait Papinianus, in *dd. LL. 7 & 8. de jure & fact. ignor.* juris errorem nemini in damnis nocere? Igitur eo casu, damni futuri & damni præteriti distinctio in Papinianeis responsis ex mente Cujacii erit supplenda.

Si autem Papiniani verba in dictis Legibus simpliciter nullaque distinctione adhibitâ, intelligas, absurda planè videbitur Gordiani sententia in *L. Cùm quis*, nisi eam ita temperes, ut aut summo jure locum habeat, non etiam ex æquitate, aut de eo quod naturâ debetur accipienda sit, aut denique definitionem quamdam generalem contineat à quâ multi casus excipi possint.

Ergo, quoniam necessariò & interpretatio & distinctio in alterutrâ Lege adhibenda est, illuc nunc quærendum superest, utra tandem interpretatio, utra distinctio æquior, & justior esse videatur: an, quæ hoc uno fundamento nititur, scilicet eum, qui suum reperit, lucrum captare, & quod apud omnes peræque homines damni nomine appellatur, id solummodò damnum dici, cùm futurum est, & adhuc caveri potest; cùm verò semel præterit, nec jam ampliùs caveri, sed revocari tantum aut refarciri potest, id lucri instar videri; an, inquam, hæc distinctio potior habenda sit, quæ plurimas Leges, quæ æquitatem ipsam subvertit, quæ alterum jubet alterius jactura sine causâ locupletari, quæ denique Titulos. *ff. & cod. de condit. sine causâ*, magna ex parte abolet & antiquat.

An verò illius loco substituenda sit longè favorabilior distinctio, cui naturalis ratio, cui æquitas, cui omnes Leges favent, unâ exceptâ quæ ambigua potius quàm contraria meritò dici possit: an denique amplectenda sit illa distinctio quæ nihil supponit, nisi quod apud omnes constat, nimirum sæpius Jurisconsultos aliud summo jure, aliud ex æquo & bono obtinere; plures esse indebiti species; sed quantum ad errorem juris & facti pertinet, illud tantum perpendi ad id quod naturaliter debebatur, fuerit solutum per errorem juris, an per errorem facti; denique omnem definitionem in jure esse periculosam; nullamque, ut vulgò dicitur, tam longè latèque patere regulam, ut non aliquando exceptionem putiatur; quæ omnia si certa, si

manifesta, si omnibus nota & probata meritò dici possunt, distinctionem quæ his principiis continetur, jure alteri distinctioni anteferri dicendum est, quâ positâ, multa ex his quæ certa sunt, subverti necesse sit.

L. 18, ff. de  
Legib.

Adde, quod ab omnibus certatim juris auctoribus definitur, benignius Leges interpretandas esse; quod voluntas earum conservetur; in ambigua voce Legis eam potius accipiendam esse quæ vitio caret, præsertim cum etiam voluntas Legis ex hoc colligi possit. In re dubiâ benigniorem interpretationem sequi, non minus justius esse, quam tutius. Quæ omnia & Cujacianæ distinctioni adversantur, & contrariam distinctionem mirum in modum videntur commendare.

L. 19, ff. de  
Legib.

L. 3, ff. de  
his quæ in test.  
delent. indu-  
cunt.

Tertia denique ratio, quæ tres modò allatas solutiones tue-  
tur, desumi potest ex Basilicôn interpretibus, *ad Tit. de Jur.  
& fact. ignor.*

Diximus suprà non minori eos quam alios Interpretes dis-  
cordiâ laborare; verùm ea est dissensio quæ facillimè componi  
possit, si modò distinguamus inter id quod naturaliter non civili-  
ter debetur, & id quod nec naturaliter, nec civiliter debitum est.

Quod ut apertiùs intelligatur, repetenda est illa quam suprà  
notavimus, Græcorum Interpretum observatio ad hæc Papi-  
niani verba, *juris error suum petentibus nocet.*

Verbi gratiâ. (inquiunt Græci Interpretes) quidam servum  
dignum aureis viginti sibi dari stipulatus est: servo autem ante  
mortem mortuo, cum promissor existimaret se adhuc teneri  
actione ex stipulatu, viginti aureos solvit stipulatori. Subve-  
nitur ei, aut, ut in Græco textu habetur, ignoscitur ei quia  
de damno viginti aureorum certat, eosque repetere potest.

Jam suprà demonstravimus hîc juris manifestum errorem  
notari, tum ex mente interpretum, qui speciem fingere vo-  
luerunt, de eo qui in jure erraret tum, etiam ex ipsâ facti  
specie, in quâ ignoravit debitor solemne illud Jurisprudentiæ  
effatum, debitorem speciei ejus interitu liberari.

Ergo ex sententiâ Græcorum Interpretum, qui indebitum  
per errorem juris solvit, potest condicere.

Verùm, inquires, & hîc & alibi passim iidem Interpretes

dicant eos qui jus ignorantes indebitum solverunt, repetere non posse.

Mira sane contrarietas, sed quæ & facile solvi queat, & soluta, distinctionem Cujacii funditus evertat; oppositamque stabiliat.

Neque enim non modo diversa, sed planè contraria eodem temporis momento sensisse doctor Interpretes credibile est debet igitur aliqua latere via, quà secum ipsi in gratiam redire possint. Quænam autem illa est? Constat cerè eam Cujacium non detexisse, dum damna præterita à futuris distinguit: in primâ enim parte Græcæ interpretationis, agitur de damno præterito, soluta enim fuerat per errorem juris pecunia, nimirum viginti aurei, quos promissor sese debere arbitrabatur, pretium videlicet servi ante moram extincti, & tamen condictio tribuitur. Ergo frustra damnum futurum à damno præterito in hac condictione distinguere tentat Cujacius. Neque enim hac distinctione Græcorum Interpretum pugnantes in specie sententias conciliare potest.

Quid igitur restat, nisi ad sæpius laudatam distinctionem confugere, & fateri, juris errorem non nocere cum nullo jure nec civili, nec naturali tenebatur is qui indebitum solvit; contra si jure naturali alligatus fuisset, & errore juris solvisset, meritò ei condictionem denegari; adeò ut hæc sit certa & constans regula ei qui naturâ debet, tunc tantum repetitionem indulgeri, cum in facto errans pecuniam civiliter indebitam solvit?

• Duo nempe hujusce distinctionis commoda.

1º. Quidem Græcorum Interpretum diffidium facile componit: in primâ enim observatione agitur de eo & qui naturaliter & civiliter fuerat liberatus servi promissi interitu, adeoque error juris ei nocere non potest, nec condictio denegari; in secundâ autem observatione de iis debitoribus agitur, qui cum naturâ deberent, juris civilis ignari quo sese tueri poterant, solverunt, quique ideo de lucro certare meritò dicendi sunt, quòd nemo damnum facere intelligitur, cum debitum naturale persolvit.

2º.

2°. Non solum hæc distinctio omnem prorsus contradictionis notam eluit, sed sola omnino id præstare potest; neque probabilis modo, verum etiam unice necessaria est. Unde merito concludendum est, Basilicôn Interpretes, quasi mutuo, & ab hac distinctio juvari, & eam vicissim tueri: ut enim hæc distinctio illos explicat, ita etiam ab illis probatur; nam falsa videri non potest illa distinctio, sine quâ, perpetuum inter eos foret dissidium, quos ne momento quidem temporis diversa imò contraria sensisse, existimandum est.

Igitur ut summa hujusce disputationis capita brevi quâdam anacephalæosi ad certos fines redigamus, sic in totâ hæc quæstione distinguendum videtur:

Qui indebitum ignorans solvit, vel in factò, vel in jure erravit.

Si in factò erravit, indistinctè videtur repetere posse, etiam si naturâ deberet; cum error facti ne maribus quidem in damnis vel compendiis obsit. *L. 8. ff. de jur. & fact. ignor. vid. tamen Joann. Robert. sentent. Lib. 1. cap. 8.*

Quod si in jure erraverit, vel de lucro agitur, vel de damno.

Si de lucro quæstio versatur, errorem juris nunquam prodesse, non ambigitur. *D. L. 7. ff. de jur. & fact. ignor.*

Si de damno, ommissâ distinctioe damni futuri & damni præteriti, errorem juris non obesse dicendum videtur; ut autem facilius dignosci possit, quidnam hic damni nomine intelligatur, adhibenda est sequens distinctio.

Vel naturâ tantum debebat is qui indebitum solvit, & tunc in jure errans non auditur; certat enim potius de lucro capiendo, is qui quod natura debuit, solum repetere tentat. Possset enim tentari, hic etiam in jure erranti subveniri, idque auctoritate *Legis 40. ff. de cond. indeb.* Ubi qui exceptionem perpetuam habet, solum repetere potest, si modo exceptio sit favorabilis, & in gratiam debitoris, non in odium creditoris introducta, qualis est Velleiani exceptio; at eo casu mulier tamen videtur naturaliter obligata, nisi cum Cujacio dicere mavis, eam esse vim Senatus-Consulti Velleiani, ut non



civilem modò, sed etiam naturalem obligationem tollat; quòd tamen ipsum intellectu difficile est. Tutius forsitan esset, quamvis suprà aliter senserimus, dictam legem de errore facti interpretari, ut tunc tantùm solutam pecuniam mulier repetere possit, cùm errore facti solverit. Tamen nescio quid aliud lex innuere videtur; vetus quidam Interpres sensit id speciale esse in muliere, ut quamvis naturâ deberet, solùm tamen per errorem juris posset repetere.

Vel jure tantùm debebat non etiam naturâ, putâ iniquâ sententiâ damnatus, à quâ cum provocare posset, ipse eam justam esse ratus, judicatum solvit; & tunc, cùm res judicata pro veritate habeatur, repetitionem cessare libenter crediderim; sed de hoc diligentius inquirendum. *V. L. 29. §. 5. ff. mandati.*

Vel utroque jure debebat, perpetuâ tamen exceptione tutus, quam ignorans solvit; & cùm is qui naturâ tantùm debuit, solum repetere non possit, à fortiori dicendum est eum qui utroque jure debuit, non condicere; nisi tamen ejus modi sit exceptio quæ naturalem obligationem tollat.

Vel denique neutro jure tenebatur, & tunc solum quamvis per errorem juris repeti suprà, ut cumque probatum est, nisi, quod hîc postremo loco adjiciendum est, pietatis causâ solum est; *sublatâ enim falsâ opinione, reliquitur pietatis causa ex quâ solum repeti non potest. L. 32. §. 2. ff. de condit. indebit.* Igitur hîc pietas obligationis vicem sustinet, & vinculi naturalis instar habetur; quamdiu autem, ut supra diximus, aliqua vel minima remanet obligationis causa, tamdiu cessare indebiti conditionem æquius est.



# M É M O I R E

## S U R L' A S S I S E.

### P R E M I E R E Q U E S T I O N.

**Q**uelle part ont les puînés dans les Fiefs d'Assise, ou dans les anciennes Baronies établies dès le temps de l'Assise ? Si c'est le tiers par usufruit, ou si c'est une moindre portion à l'arbitrage de l'aîné, *juxta posse suum*.

Cinq temps à distinguer.

*Premier temps* : celui de l'Assise.

*Second temps* : celui qui s'est écoulé depuis l'Assise, jusqu'à la première réformation de la Coutume faite en 1539, dans lequel temps il faut examiner principalement la prétendue Constitution du Duc Jean II, de 1301, & celle de la très-ancienne Coutume de Bretagne.

*Troisième temps* : celui de l'ancienne Coutume, ou de la Coutume réformée en 1539.

*Quatrième temps* : celui de la dernière réformation en 1580.

*Cinquième temps* : celui de l'usage présent.

Premier temps, celui de l'assise.

Qui peut douter de l'esprit de cette Loi, quand on en examine les termes ?

*Junioribus majores providerent, & invenirent honorificè necessaria juxta posse suum.*

Simple provision, suivant le pouvoir de l'aîné.

Rien de plus arbitraire.

D'Argentré sur l'art. 543 de l'ancienne Coutume l'a entendu de cette manière.

*De secundo genitis id tantum cautum, ut primogeniti consulerent, quod, quantumque illis ad victum satis esset pro facultatibus, modus in arbitrio primogeniti relictus.*

R r r ij

Le même auteur dans sa préface du Traité des partages des Nobles, s'explique en termes aussi forts.

*Or, par ladite Assise, la portion des puînés du gouvernement d'icelle n'étoit point déterminée, ains seulement relaissée à l'arbitrage & bonne grace de leur aîné, d'y pourvoir, pro numero liberorum & facultatibus, & comme dit le texte, pro posse suo.*

Et dans le même Traité sur l'art. 546, il dit, parlant de l'Assise, *quelle n'ordonna que pour les Barons & Chevaliers..... sans arrêter la quote des puînés, qu'elle laissa en l'arbitrage des aînés.*

Les auteurs de la consultation, pour le partage de la Seigneurie de Pontchâteau, imprimée à la fin de la première édition des Arrêts de Frain, font de même avis.

*Lesdits Barons & Chevaliers étoient tenus de pourvoir pro posse suo de nourriture à leurs puînés..... Mais ce qu'ils prenoient de la main de leur aîné, ils le prenoient ut liberi non ut hæredes, par forme d'aliment, & de prestation viagère, sans détermination de quote, & le tout à l'arbitrage des aînés; voilà la pure pratique de l'Assise, &c.*

Et plus bas,

*Simples alimens pro vitâ & militiâ, sans division ni démembrement desdits Fiefs.*

La même chose, en autres termes, est dans la page suivante, & toute la Consultation est une preuve continuelle de cette vérité.

Les Auteurs d'une autre Consultation qui est imprimée à la suite de la première, pour le partage de la Seigneurie de Château-Briand, disent aussi *que l'Assise ne laissa aux puînés mâles que la vertu & la vaillance en partage, avec une pension arbitraire pour leur subsistance, de la part de l'aîné..... pro vitâ & pro victu.*

Si l'on cherche l'interprétation de l'Assise dans les autres Loix qui ont été faites presque dans le même temps & dans le même esprit, on y trouvera des termes qui confirment encore cette première idée du pouvoir arbitraire accordé à

l'aîné, par rapport à la portion, ou pour mieux dire à l'apanage, ou à la provision alimentaire des puînés.

Les établissemens de S. Louis, faits, si l'on en croit leur Préface, en 1270, s'expliquent ainsi sur les Baronies, art. 24, pag. 14.

*Baronie ne se part mie entre freres, se leur pere ne leur a fait partie, mès li aînés doit sere avenant bien fet au puisné & si doit les filles marier.*

Il n'y a personne qui ne sente la force de ces termes *avenant bien fait*; ils se rapportent à ceux de l'Assise *pro posse suo*. L'un s'explique parfaitement par l'autre, & tous deux marquent également que l'arbitrage de l'aîné, n'est pas *merum arbitrium & solutum*, mais *arbitrium boni viri*, par rapport à la condition des enfans, à la qualité de la terre & des services dont elle est chargée, par rapport enfin aux forces de la succession.

Les Constitutions de Naples ou de Sicile, *lib. 3. tit. 21. de adjutoriis pro militiâ fratris constitut. comitibus nec non tit. 27. de success. nobil. in feud. constit. ut de successionibus*, établissent très-nettement la préférence de l'aîné aux puînés dans l'intégrité des Fiefs, & ne les chargent de donner aux puînés que *vitam & militiam*.

L'ancienne Glose sur la Constitution *Comitibus de adjutor. pro mil. frat.* rapporte cet usage au droits des *Francs*.

*Nam secundum usum eorum qui in regno vivunt jure Francorum, major fratres succedit in regno & rebus feudalibus, veruntamen ipse frater major tenetur secundum possibilitatem feudi & rerum feudalium præstare alimenta & militiam fratribus minoribus juxta consuetudinem Baronum & aliorum nobilium regni.*

Ces termes de la Glose *secundum possibilitatem feudi & rerum feudalium*, qui répondent exactement à ceux de l'Assise *pro posse suo*, sont d'autant plus remarquables, que cette Glose a été faite peu de temps après l'Assise.

L'Assise a été rédigée par écrit, & jurée par les Barons en 1185, & la Glose des Rois de Naples a été composée

dans le douzième siècle , car elle a précédé le commentaire d'Andreas de Isernia , sur les mêmes Loix ; or ce Commentaire paroît avoir été commencé dès les premières années du treizième siècle , comme l'Auteur de la vie de ce Jurisconsulte , qui est à la tête de son Commentaire sur les livres des Fiefs , semble le démontrer.

Rien ne peut donc plus servir à éclaircir , à déterminer , à fixer le sens de l'Assise , qu'une Glose faite peu de temps après une Loi semblable à l'Assise.

Il faut joindre l'autorité d'Andreas de Isernia , qui a été regardé comme le Papinien du Royaume de Naples , à celle de la Glose,

Après avoir répété le principe qu'elle établit , qu'*alimenta quæ debentur in communi & vulgari vitâ & militiâ , dabuntur pro modo facultatum*, il explique deux opinions différentes sur la manière d'arbitrer *vitam & militiam*.

La première , qu'il falloit donner aux puînés la valeur des fruits de trois années , & faire la répartition ou le règlement de ces fruits , de telle manière que l'aîné n'en souffrît point , ou du moins qu'il ne fût pas réduit , par un paiement précipité , à rendre les services dont le Fief étoit chargé.

La Seconde , que ces alimens devoient être réglés sur le même pied que la légitime , en sorte que les puînés eussent pour alimens l'usufruit du tiers ou de la moitié de leur portion héréditaire , suivant le nombre des enfans.

Mais après avoir proposé ces deux sentimens , ce docteur ajoute :

*Satis videtur æqua talis sententia* ( c'est la dernière ) ; *non tamen vidi sic judicari de facto , sed frequenter concordare iudices , majores cum minoribus ad plus & minus sicut sunt personæ , nec potest certa definitio de hoc dari , sicut de mora , L. Mora 32. ff. de usur , ubi necessarium esset judicari , & aliud non obstaret , æquum videtur quod dictum est* , ( c'est toujours de la seconde opinion dont il entend parler ) *concordare tamen est tutius*.

Andreas Capanus , dans le traité singulier qu'il a fait sur

cette matiere , intitulée *de vitâ & militiâ , quæst. 6* , regarde comme Andreas de Ifernîa , la seconde opinion qui veut que les alimens donnés *pro vitâ & militiâ* , soient réglés *ad instar legitimæ* , comme l'opinion la plus sûre , s'il falloit décider ces sortes de contestations par un jugement rigoureux , plutôt que par un arbitrage équitable. Il rapporte les autorités de tous les Docteurs de Naples & de Sicile , qui ont suivi en foule le sentiment de leur Maître Andreas de Ifernîa ; il y joint des Consultations fameuses faites par les Docteurs modernes , qui ont approfondi cette question avec toute l'exactitude possible ; & il résulte de toutes ces dissertations que la seconde opinion proposée par Ifernîa , est confirmée par la tradition constante de tous les Auteurs , si l'on en excepte deux seuls qui ne sont pas même bien expliqués.

Cependant , quoique l'exemple de la légitime ait paru décisive à tous ces Jurisconsultes , Capanus remarque que les Juges ne s'y sont point assujettis comme à une règle fixe & immuable , & qu'ils ont cru pouvoir arbitrer les alimens d'une manière différente , par un principe d'équité ; il en rapporte un exemple tiré de la décision 158 , d'Ant. Capigius , & il conclut ensuite en ces termes : *Ergo verum est quod dixi , quod liquidatio vitæ & militiæ procedit ex arbitrio judicis , considerando qualitatem personarum & quantitatem bonorum ;* & il avoit dit plus haut que le Juge , *debet liquidare vitam & militiam , consideratâ qualitate primogeniti , consideratis quantitativibus pro paragiis fœminarum sive nuptiarum , sive religioni ingressarum , & ære alieno , cum assensu , super feudo contracto , & consideratâ qualitate feudalium introituum , ac pariter consideratâ qualitate secundo genitorum ut possint condecenter vivere , non diminutâ qualitate primogeniti cui debet remanere tanta quantitas quanta sufficit , ut possit condecenter vivere , uti primogenitus & ut Dominus feudi , adeò ut ejus dignitas non diminuatur , & hoc est quod voluit dicere And. de Ifernîa , quod judex debet laborare in reducendo fratres ad concordiam.*

Il confirme ensuite cette doctrine par l'exemple des apanages des enfans de France.

Contre les termes clairs , précis , décisifs de l'Affise , contre l'autorité de M. d'Argentré , & des anciens Consultants de Bretagne , contre l'argument qui se tire de la disposition des Loix semblables à l'Affise , & de ceux qui les ont interprétées , on n'oppose que le seul nom de M<sup>e</sup> Hevin , trop prévenu en faveur des puînés , contre les Chefs des grandes Maisons de Ya Province , & jaloux avec excès du faux honneur qu'il s'étoit flatté d'acquérir en combattant les opinions de d'Argentré , pour élever sa réputation sur les ruines de celle de cet Auteur.

Le seul titre par lequel il prétend faire voir que tout le monde , jusqu'à lui , s'est trompé dans l'explication du texte de l'Affise , est un partage fait dans la Maison de Fougères avant l'an 1204 , peu de temps après l'Affise , par lequel on donne à un puîné le tiers de la Baronie en usufruit , avec permission de donner par aumône ou pour récompense de services , jusqu'à concurrence de cent livrées de terre :

D'où il conclut , que dès le temps de l'Affise , la portion des puînés a été liquidée au tiers.

Mais ,

Premièrement , ce titre est unique ; il faudroit une multitude d'actes semblables pour prouver un usage contraire aux termes de la loi.

Secondement , ce titre ne prouve rien par plusieurs raisons ,

1<sup>o</sup>. Ce n'est point un jugement , c'est une convention , une composition , une transaction faite entre des freres , par l'avis de leurs parens communs & de quelques autres Seigneurs , qui ont pu croire que dans cette espèce l'ainé pouvoit & devoit donner le tiers à son puîné , sans estimer en même-temps que l'on devoit en faire une règle générale contre tous les aînés , en faveur de tous les puînés.

2<sup>o</sup>. Quoique ce partage ait été fait après l'Affise , il n'a pas dû néanmoins être soumis à cette loi , parce qu'il s'agissoit de partager une succession échue plus de vingt-cinq ans avant l'Affise , suivant le témoignage de Hevin lui-même ,

pag

page 523. Or, l'Assise n'a pu avoir un effet rétroactif, non-seulement parce qu'elle porte le double caractère d'une Loi nouvelle & d'une Loi contraire au Droit commun, mais encore parce que cette Loi marque expressément en deux endroits, qu'elle n'aura lieu que pour l'avenir.

Elle s'explique ainsi dans l'article premier :

» *Quod in Baroniiis & feudis militum ulterius non fierent divisiones, sed major natu, &c.*

Les termes de l'article second sont encore plus précis.

» *Ea vero quæ tunc juniores possidebant in terris sive denariis, quamdiu viverent, tenerent, hæredes terras detinentium in perpetuum illas possiderent : hæredes verò denarios & non terras habentium minimè post patres daberent.*

Il est donc visible que l'intention de la Loi est de respecter les successions échues, & de laisser aux puînés en pleine propriété, au moins, la portion des terres & héritages qui leur étoit acquise par un droit antérieur à l'Assise du Comte Geoffroy.

Il naît encore de cette observation un second argument contre l'induction qu'Hevin prétend tirer de ce titre.

Il est si peu vrai que ce partage doive être considéré comme une exécution, & en même-temps une preuve du véritable usage introduit par l'Assise, qu'il paroît au contraire que le puîné a été traité plus durement dans cet acte, que dans l'Assise; car aux termes de l'article second de l'Assise, on devoit lui laisser sa portion dans les héritages en pleine propriété, & cependant les arbitres ne lui en donnent que l'usufruit; & si on lui permet de disposer d'une partie de cette portion, on limite en même-temps son pouvoir, soit par le genre des causes pour lesquelles seules on autorise sa disposition future, qui se réduisent à une aumône, ou à quelques récompenses de services, soit par la quantité de terre qu'on abandonne à sa disposition, & qui n'est que de cent livrées, *centum librata terra*. Comment peut-on soutenir après cela que l'Assise ait servi de plan & de modèle à ce partage?

Tome V.

SSI



Mais, au contraire, on peut tirer de ce titre un grand avantage pour soutenir la cause des aînés, & pour montrer que jamais dans le tems de l'Assise, on n'a eu la pensée de les obliger à donner le tiers aux puînés.

Car, puisque dans ce partage on réduit un puîné à un tiers en usufruit, quoiqu'il fût saisi de sa portion avant l'introduction de l'Assise, que n'auroit-on pas fait, s'il eût été question de partager une succession échue depuis l'Assise? Et qui pourra jamais se persuader que l'on eût égalé un puîné soumis à la disposition nouvelle de l'Assise, assujetti par cette Loi au pouvoir arbitraire de l'aîné, qu'on l'eût égalé, dis-je, à un puîné exempt de cette même Loi, fondé sur l'autorité du Droit commun, & dont les privilèges avoient été conservés expressément par l'Assise?

3°. Ce partage de la Maison de Fougères ne prouve rien, parce qu'il prouve trop, & cela en deux manières.

Premièrement, s'il étoit vrai que l'on dût chercher dans ce titre le véritable esprit de l'Assise, il s'ensuivroit que l'Assise auroit permis aux aînés de donner quelque chose en propriété aux puînés, puisque Geoffroy de Fougères accorde à Guillaume son oncle, au moins 100 livrées de terre en propriété : or, c'est ce qui est absolument contraire aux termes précis de l'Assise, qui dans l'article premier, veut que l'aîné *intégrè retineat dominatum*, & qu'il ne donne qu'une provision, *honorificè necessaria*, aux puînés; qui dans l'article 2, ne laisse la propriété des fonds qu'aux puînés, lesquels en étoient saisis avant l'Assise; qui dans l'art. 4, opposant le mariage des filles à l'apanage des puînés mâles, permet à l'aîné de marier ses sœurs *de terrâ ipsâ*, & qui par conséquent ne laisse aucune ambiguïté sur cette matière par tant de dispositions uniformes dans leur esprit, quoique différentes dans leur application.

Secondement, s'il falloit encore une fois interpréter l'Assise par ce titre, il faudroit établir pour maxime touchant l'usage de cette Loi, que chaque puîné auroit un tiers, ce qui seroit aussi absurde qu'impossible, & condamné expres-

sèment par Hevin lui-même, & par la Jurisprudence de Bretagne. Elle est certaine & constante en ce point ; suivant cette Jurisprudence , tous les puînés , en quelque nombre qu'ils soient , n'ont jamais prétendu avoir plus d'un tiers ; & cependant c'est la conséquence naturelle que l'on tireroit de ce titre , si on le prenoit à la rigueur : il ne faut pour cela que reprendre la généalogie de la Maison de Fougères rapportée par Hevin ,  
page 523.

Henri de Fougères eut quatre enfants.

Raoul aîné , laissa un fils appelé Geoffroy.

Des trois autres qui survécurent tous à leur père , deux moururent avant le partage dont il s'agit ; un seul restoit , & c'étoit Guillaume de Fougères , auquel ce partage attribue le tiers en usufruit ; il auroit donc fallu en donner autant à chacun de ses frères : que seroit devenue alors la part de l'aîné ? Toutes les conséquences de cette supposition sont absurdes : cependant c'est à quoi l'application rigoureuse que l'on veut faire de cet acte peut conduire. Il prouve donc trop , si on le regarde comme une simple exécution de l'Assise. Quelque étendue que l'on donne à cette constitution , on est obligé de convenir que tous les puînés n'ont qu'un tiers : que devoit-on donc faire en cette occasion , si ce n'est de donner à Guillaume de Fougères le tiers du tiers ? C'est néanmoins ce que l'on ne fait pas : on lui donne le tiers en entier ; donc on ne suit point l'Assise , quand on l'entendrait dans le sens que les puînés veulent lui donner ; donc ce titre n'a point de rapport avec l'Assise ; donc s'il y a quelque relation à cette Loi , c'est uniquement pour montrer , comme on l'a observé ci-dessus , que jamais les puînés n'ont été traités favorablement dans la Jurisprudence de Bretagne.

En joignant cette dernière observation à celle que l'on a faite un peu plus haut , & dans laquelle on a montré que le partage dont il s'agit , est en un sens plus rigoureux que l'Assise , puisqu'il ne donne au puîné qu'un simple usufruit dans une succession échue avant l'Assise ; on achève de se convaincre du véritable esprit des arbitres qui ont été les

auteurs de ce partage; on y découvre évidemment une espece d'accommodement & de conciliation qu'ils ont faite de l'ancien droit avec le droit nouveau.

Si l'on avoit suivi exactement l'ancienne Jurisprudence, on auroit été obligé de donner au puîné sa portion en pleine propriété, mais aussi cette portion n'auroit été que du tiers dans le tiers, s'il est vrai que dès ce temps-là, c'est-à-dire, avant l'Affise, l'on connût déjà en Bretagne cette forme de division qui se pratique aujourd'hui entre les simples Nobles; ou tout au plus du quart, si l'on y observoit le partage égal, comme le prétend M. d'Argentré.

Si au contraire on avoit suivi le droit nouveau introduit pour les Barons dans l'Affise, le puîné auroit été réduit à un simple usufruit, tel que l'aîné l'auroit arbitré équitablement.

Entre ces deux Jurisprudences différentes, les arbitres de la Maison de Fougères ont pris un milieu; ils n'ont point accordé de propriété au puîné, si l'on en excepte les cent livrées de terre dont on lui laisse la disposition; & par-là, ils ont dérogé à l'ancienne Jurisprudence, & en un sens, ils ont même traité le puîné plus rigoureusement que l'Affise: mais en récompense, ils lui donne un usufruit beaucoup plus fort, par rapport au nombre des héritiers, que la propriété qu'il auroit pu espérer; & par une espece de compensation équitable, ils lui ont attribué le tiers en usufruit, au lieu du neuvième en propriété; ou si l'on veut rejeter la division par tiers, & soutenir avec M. d'Argentré la division égale avant l'Affise, au lieu du quart en propriété, on lui adjuge le tiers en usufruit, & par conséquent en un autre sens, leur partage est beaucoup plus favorable au puîné que le nouveau droit de l'Affise; en un mot, il perd la propriété qu'il auroit eue avant l'Affise, & il acquiert un usufruit beaucoup plus considérable que les aliments qu'il auroit eus depuis l'Affise, & ce partage peut justement être appelé un passage, un milieu, un tempérament entre l'ancien droit & le nouveau, & par conséquent c'est un simple accommodement de famille, & non point une exécution littérale de l'Affise.

Second temps, c'est-à-dire, celui qui s'est écoulé depuis l'Assise, jusqu'à la première réformation de la Coutume faite en 1539, dans lequel il faut principalement examiner la prétendue Constitution du Duc Jean II, de l'an 1301, & la disposition de la très-ancienne Coutume de Bretagne.

La question douteuse entre l'ainé & les puînés, consiste à sçavoir, s'il est vrai que dans ce temps l'apanage des puînés ait été fixé au tiers, & rendu par-là indépendant de la volonté de l'ainé, ou de l'arbitrage des Juges.

Quoique la décision de cette question dépende principalement de l'examen des deux Loix qui ont été proposées dans le titre, il est néanmoins assez utile, avant que d'entrer dans cette discussion, de rechercher en peu de mots, ce qui s'est passé en Bretagne, depuis l'Assise jusqu'à la Constitution du Duc Jean II.

Hevin qui paroît avoir plus approfondi cette matière, que ceux qui l'avoient précédé, ne rapporte que deux vestiges de l'ancienne Jurisprudence, pendant tout cet intervalle de temps qui comprend plus d'un siècle entier, depuis 1185 jusqu'en 1301.

Le premier vestige dont Hevin fait mention *page 552*, ce sont plusieurs conventions particulières faites par les Ducs de Bretagne & quelques grands Seigneurs de cette Province, par lesquelles il paroît que les Ducs ont tantôt couvert le droit du bail des mineurs, qui étoit précisément le même droit que celui de Gardé royale en Normandie, en droit de rachat, & que d'autres fois, ils ont absolument remis ce droit de bail ou de garde par une libéralité purement gratuite.

Les exemples en sont rapportés par Hevin, à l'endroit cité.

Mais il y a peu d'apparence que ce changement ou plutôt ces dérogations particulières au droit commun, regardent le droit de l'Assise, parce qu'il est plus que vraisemblable que le droit de bail s'étendoit principalement sur tous les Fiefs de Bretagne, sans aucune distinction de la dignité des terres, ou de la soumission des Seigneurs aux dispositions de l'Assise du Comte Geoffroy.

Le second vestige plus important que le premier, c'est la Constitution du Duc Jean I, de l'an 1275, transcrite à la fin de quelques Editions du vieux Coutumier de Bretagne, insérée par M. d'Argentré dans son Histoire, liv. 4, chap. 178, & rapportée par Hevin dans sa Dissertation sur l'Affise.

Pour expliquer la substance de cette Loi du Duc Jean I, il faut supposer ici deux maximes de la Jurisprudence qui s'observoit alors en Bretagne.

La première, établie par le Droit commun, & par une Coutume générale qui avoit lieu, aussi bien & peut-être encore plus dans les simples Fiefs, que dans les Fiefs de haute dignité compris dans les termes de l'Affise; & cette maxime étoit que les mineurs possesseurs de Fiefs tomboient en la garde du Duc, lequel, à titre de bail, jouissoit de tous les fruits des terres, jusqu'à ce que les mineurs eussent atteint l'âge de vingt ans accomplis.

La seconde, propre & particuliere à l'Affise, ou plutôt aux Fiefs qui se gouvernoient selon l'Affise, étoit que lorsque l'aîné, au lieu de donner une simple provision au puîné, comme il le pouvoit selon l'article premier de l'Affise, lui avoit donné un Fief entier en propriété, à la charge de lui en rendre l'hommage; en ce cas, si le puîné venoit à mourir sans enfans, & sans avoir disposé de son Fief, la terre revenoit non pas à l'aîné qui l'avoit donné en Fief au puîné, mais au Seigneur suzerain: c'étoit la disposition de l'article 6 de l'Affise, qui sert encore d'une nouvelle preuve, pour montrer combien la condition des puînés étoit fâcheuse en Bretagne, puisqu'on se servoit de toutes sortes de voies pour détourner les aînés de leur donner une terre en propriété.

Ces deux maximes supposées, il est facile d'expliquer les deux parties de l'Ordonnance du Duc Jean I.

Sa première partie a pour objet la première maxime que l'on vient de proposer; & pour prévenir les abus auxquels le bail des mineurs donnoit lieu, le Duc de Bretagne convertit ce droit en un droit de rachat payable à chaque mutation, par le décès de tous possesseurs majeurs & mineurs.

L'on peut douter, avec beaucoup de raison, si cette première partie de la Constitution du Duc Jean I, regardoit les Nobles d'Assise, c'est-à-dire, les Barons & Chevaliers pour qui l'Assise avoit été faite, ou si elle ne concernoit que les simples Gentilshommes non compris dans l'Assise.

Hevin semble avoir supposé non-seulement que les Barons étoient l'objet de cette Ordonnance, & qu'ils en étoient même l'unique objet; mais il l'a supposé sans aucune preuve.

On peut dire même que le contraire semble prouvé par le texte de l'Assise expliqué par Hevin; car suivant ce texte dans l'article 3, & suivant le Commentaire de Hevin, le bail des enfans mineurs de l'ainé, appartient au puîné qui le suit immédiatement, & au défaut de puînés, l'ainé mourant a le choix du Baillistre avec le consentement du Seigneur.

*» Item si terra majoris devenerit in balliam, frater major post  
» eum balliam habebit; quod si fratrem non habuerit, ille de  
» amicis balliam habeat cui decedens cum assensu Domini sui  
» eam voluerit commendare.*

C'est le texte de l'Assise.

Hevin l'explique parfaitement, & dit que rien n'étoit plus naturel que de donner la garde du Fief à celui qui devoit veiller à sa conservation, en qualité d'héritier présomptif du mineur, & qui étant le propre frere du Vassal, ne pouvoit être une personne suspecte au Seigneur: mais que lorsqu'il n'y avoit point de freres du défunt, il étoit juste que le choix du Baillistre ne pût être fait qu'avec le consentement du Seigneur.

Si telle étoit la disposition de l'Assise, si en aucun cas le bail des mineurs ne pouvoit appartenir au Duc de Bretagne, on ne comprend pas comment la première partie de l'Ordonnance du Duc Jean I auroit pu regarder les Nobles de l'Assise. Par quel droit auroit-on pu obliger ces Nobles à consentir à cette conversion du droit de bail, en droit de rachat, s'il est vrai qu'à leur égard le Duc de Bretagne n'eût aucun droit de bail? Le droit de rachat est une indemnité, un dédommage-

ment, une compensation du droit de bail il ; ne peut donc être acquis au Duc de Bretagne, que dans les mêmes cas dans lesquels il jouissoit du droit de bail : mais il n'en jouissoit point quand il s'agissoit d'un Fief d'Assise, puisque par l'Assise même que Geoffroy avoit jurée pour lui & pour ses Successeurs, le bail d'un Fief de cette nature appartient toujours ou aux freres du Vassal décédé, ou à celui auquel il l'a confié avec l'agrément du Seigneur; en un mot, comment concevoir que le Duc de Bretagne reçoive un dédommagement dans un cas où il ne souffre point de dommage ?

Il est surprenant néanmoins que cette observation n'ait point été faite ni par d'Argentré, ni par Hevin, & que l'un & l'autre si opposés sur la plupart des questions qui regardent les anciens usages de Bretagne, conviennent néanmoins en ce point, & regardent la Coutume qui donnoit le droit de bail au Duc de Bretagne, comme une Coutume générale qui s'étendoit sur les Nobles d'Assise, comme sur tous ceux qui relevoient nuement du Duc.

Il y a même quelque chose de plus fort que tout cela contre cette remarque, c'est le fait qui est expliqué par d'Argentré, tant sur l'article 76 de l'ancienne Coutume de Bretagne, que dans son Histoire, liv. 4, chap. 150, 178, qu'une des causes de la Guerre Civile qui s'excita en Bretagne entre quelques Barons, & Pierre de Dreux surnommé Maucler, fut le droit du bail qu'il prétendoit exercer à la rigueur; d'où il semble qu'on puisse conclure que ce droit regardoit les Barons comme les autres, & que le droit de rachat lui ayant succédé, les Barons ont dû y être soumis comme les Gentilshommes d'un ordre inférieur, si ce n'est que l'on voulût dire que la Guerre Civile avoit deux causes; l'une, qui ne regardoit que les Barons, & c'étoit la restriction de leurs privilèges dont parle d'Argentré au liv. 3, chap. 150 de son Histoire; l'autre, qui ne regardoit que les Gentilshommes non compris dans l'Assise, & c'étoit le droit de bail.

Quoique cette observation paroisse étrangère à la question présente, elle peut être néanmoins d'une trop grande importance

importance pour sa décision, puisqu'elle sert à montrer que sous le nom de Gentilshommes, ou *d'hommes gentils*, dont la Constitution de Jean I a parlé, on ne doit pas nécessairement entendre les Barons & autres Seigneurs qui étoient soumis à la Loi de l'Assise; puisqu'il paroît très-vraisemblable qu'originellement les Barons n'étoient point compris dans l'Ordonnance du Duc Jean I, sur la conversion du bail en rachat, & qu'elle ne regardoit que les Gentilshommes d'un rang inférieur, distinction qui pourra trouver aussi son application dans une autre constitution d'un des successeurs du Duc Jean, que nous examinerons dans la suite.

La seconde partie de l'Ordonnance de ce Prince a un rapport immédiat avec la matière que nous traitons; elle regarde précisément & singulièrement les Barons & autres Nobles d'Assise; elle corrige, elle abroge la seconde maxime qui a été proposée ci-dessus, & au lieu que l'art. 6 de l'Assise, par une disposition rigoureuse, privoit l'aîné qui avoit donné un Fief à son puîné, du droit de lui succéder, & substituoit le Seigneur dominant à la place de l'héritier naturel & légitime; la Constitution du Duc Jean I rétablit l'ordre du sang, & détruit l'ordre singulier & odieux de l'Assise.

» Que si aucun des esnés prenoit son juveigneur à homme,  
 » & icelui juveigneur meurt sans hoir de son propre corps,  
 » que par l'Assise au Comte Geoffroy ne remaingé pas que la  
 » terre ne tournege à l'esné ou à l'hoir de l'esné, sauf l'Ordi-  
 » nance resnable au juveigneur, (c'est-à-dire, sans préjudice  
 au juveigneur d'en disposer raisonnablement).

L'on peut remarquer encore en passant, que lorsqu'il s'agit des Barons, comme dans cette dernière partie, l'Ordonnance du Duc Jean I cite l'Assise du Comte Geoffroy, au lieu que dans la première partie, qui semble regarder uniquement les autres Seigneurs de Bretagne, l'Ordonnance cite simplement *la Coutume de la terre, l'ancienne Coutume de Bretagne*, ce qui peut servir encore à fortifier la conjecture des deux espèces de Nobles qui semblent être ces deux objets, & faire tout le partage de cette constitution du Duc Jean I.

Tome V.

T t t



Après avoir expliqué les deux vestiges de l'ancienne Jurisprudence de Bretagne, que l'on trouve entre l'Affise & la Constitution du Duc Jean II, de laquelle il s'agit principalement dans ce second temps, il faut passer à l'examen de cette Loi importante, & la renfermer dans deux questions.

La premiere regarde l'existence, la vérité, la certitude de cette Loi: est-il vrai que le Duc Jean II ait fait une Constitution sur les partages des Nobles ?

La seconde concerne l'esprit, l'interprétation, l'étendue de cette Loi: ne regardoit-elle que les simples Gentilshommes, ou comprenoit-elle même les Barons ?

Sur la premiere question, qui est la plus sommaire, l'ainé prétend rendre la vérité & l'existence de la seconde Constitution du Duc Jean II, douteuse & suspecte par plusieurs considérations.

1°. Cette Constitution ne se trouve nulle part. D'Argentré & Hevin disent l'avoir vue à la fin de quelques Coutumes manuscrites; mais jamais on ne l'a fait imprimer en Bretagne ni ailleurs: si elle paroïssoit, peut-être y découvrirait-on des marques de fausseté ou de supposition.

2°. Rien ne marque mieux l'incertitude de la vérité & de l'existence de cette piece, que la variation & la contradiction même que l'on observe dans la maniere dont ceux qui en parlent, l'ont expliquée.

Le premier vestige que l'on trouve de cette prétendue Constitution, est dans l'article 209 de la très-ancienne Coutume de Bretagne, où en parlant des partages des Barons, elle dit que *les Juveigneurs n'auront emplus que les mois de l'Affise, si n'en entant comme le Duc Jehan, pere du Duc Artur, le corrigea*; mais elle n'explique point en quoi consistoit cette réformation de l'Affise faite par le Duc Jean second.

L'Anonyme a voulu l'expliquer sur cet article, & il a dit, que par *Constitution* (ce sont ses termes) *les puînés & juveigneurs ont le tiers, quelle Constitution est en plusieurs Livres & Coutumes en Bretagne, les autres n'en ont rien; M<sup>e</sup> Guillaume*

*Macé trouve ladite constitution faisant la réformation & est par héritage, & néanmoins est tous les jours pratiquée au contraire.*

D'Argentré, sur l'article 563 de l'ancienne Coutume de Bretagne, dit qu'il est incertain si ce tiers attribué aux puînés par le Duc Jean II, étoit à viage ou en propriété : *Nec satis certum ea tertia pertineret par héritage, initio quidem ou à viage, cum de eo Constitutione Ducali nihil esset expressum.*

Hevin, pag. 557, distingue : ou l'ainé donnoit un Fief entier en partage aux puînés, & alors ils le possédoient en propriété ; ou l'ainé leur faisoit leur portion par démembrement du tiers, & en ce cas, ils n'en acquéroient que l'usufruit.

Quel fondement peut-on faire sur la vérité de cette Loi, lorsque l'on voit l'extrême incertitude dans laquelle se trouvent tous ceux qui en parlent, lorsqu'il s'agit d'expliquer nettement ou précisément son esprit, ou plutôt, ce qui est encore plus fort, sa disposition littérale ?

3°. Il est difficile de concevoir que si cette Constitution prétendue du Duc Jean étoit véritable ; on y eût eu aucun égard dans les deux dernières réformations de la Coutume de Bretagne.

Dans celle qui a été faite en 1539, après avoir réduit les puînés nobles au tiers en usufruit, l'art. 563 ajoute, *hors & excepté* les Comtes & Barons qui se traiteront en leur partage, comme ils ont fait par le passé.

Dans la réformation de 1580, on donne aux puînés nobles le tiers en propriété ; mais on en excepte formellement les anciens Comtes & Barons, lesquels se traiteront en leur partage, comme ils ont fait par le passé. *Art. 542 de la nouvelle Coutume.*

Si l'une & l'autre disposition n'avoit prononcé que sur le droit, sans y joindre le fait, on pourroit dire que l'on a eu intention de déroger à l'Ordonnance du Duc Jean second, qui donnoit aux puînés au moins le tiers à viage ; mais on n'en demeure pas là dans l'une & dans l'autre réformation, on ajoute *que les Barons se traiteront dans leurs partages comme*

T t ij

*ils ont fait par le passé.* Et l'on ajoute ces termes, pour exclure même l'usufruit du tiers. Dans la première réformation, donc les Réformateurs ont supposé qu'avant la réformation, les nobles d'Assise ne suivoient point le partage par tiers : donc ils ont reconnu, ou que la Constitution du Duc Jean II n'étoit pas véritable, ou du moins qu'elle n'avoit jamais eu d'exécution.

Pour ne plus retoucher ce point, en examinant les raisons & les argumens du puîné, l'on peut dire ici, en un mot, que si la cause de l'aîné étoit réduite à contester, pour unique défense, la vérité, la certitude, l'existence de la Constitution dont il s'agit, son parti ne seroit pas soutenable.

Il n'est pas vrai, comme l'aîné le prétend, que cette Loi ne se trouve nulle part.

D'Argentré, dans son Histoire, liv. 4. chap. 183, p. 348, dit que de son temps nul n'entendoit cette Constitution du Duc Jean II, & peu l'avoient ; *mais nous la trouvâmes aux livres anciens.*

Le même Auteur, dans son avis sur les partages des nobles, en expliquant l'art. 563 de l'ancienne Coutume, num. 2. col. 2195 & 2196. Edit. 1621, dit qu'après une continuelle recherche, il lui est finalement advenu de recouvrer la Constitution du Duc Jean, mentionnée en l'art. 209 de la très-ancienne Coutume. Ayant trouvé en la Maison de Penthièvre un certain extrait des articles de ladite ancienne Coutume, concernant le partage des nobles, lequel fut fait par Commissaires députés en l'an 1452, sur le différend d'un partage, lors pendant entre Messire Jean de Broces & dame Nicole de Bretagne sa femme, d'une part ; & Messire Guillaume de Bretagne son oncle, d'autre part ; lequel article contient ces mots, &c.

Il ajoute, après avoir rapporté l'article, qu'il certifie être extrait des Ordonnances du Parlement, tenu à Vannes l'an 1301, lors du Regne du Duc Jean, pere du Duc Arzur. Et qu'il a enfin trouvé un vieux Coutumier, écrit à la main dès 1452, à la fin duquel se trouve la même Ordonnance du Duc Jean, de la même date de 1301.

Voyez encore ce que dit d'Argentré de cette Constitution, dans son Commentaire sur l'article 563 de l'ancienne Coutume.

Hevin, Auteur dont le témoignage doit toujours être d'un grand poids, quand il s'accorde avec celui de d'Argentré, atteste qu'il a quatre très-anciennes Coutumes manuscrites, où sont les Constitutions du Duc Jean II, & entr'autres celle dont il s'agit.

M<sup>e</sup> Berroyer, Avocat au Parlement, m'a montré une très-ancienne Coutume de Bretagne, aussi manuscrite, à la fin de laquelle j'ai lu la fameuse Constitution dont on veut révoquer la vérité en doute, conçue à peu près dans les mêmes termes qui sont rapportés par Hevin.

Mais quand toutes ces preuves manqueroient, il suffiroit d'ouvrir la très-ancienne Coutume de Bretagne, de lire l'art. 209, & la note de l'Anonyme sur cet article, pour être entièrement convaincu de la vérité de la pièce dont il s'agit.

Les termes de l'article ont déjà été rapportés, *les Juveigneurs n'ayant emplus que les mots de l'Assise, si n'en entant comme le Duc Jean, pere du Duc Artur le corrigea.*

On ne doutoit donc point, dans le tems de la rédaction de cette Coutume, que le Duc Jean second n'eût fait une Constitution, par laquelle il reformoit l'Assise. Il est important d'observer ici, ce qui a été remarqué par Hevin, *num. 21, pag. 558 & 559*, que cette rédaction a été faite, non pas en 1451 ou 1456, comme le suppose d'Argentré, mais vers l'an 1330; il démontre presque cette vérité. Or, si cela est, comment peut-on croire que les rédacteurs de la très-ancienne Coutume se soient trompés sur l'existence d'une Loi aussi récente que l'étoit alors celle du Duc Jean II? Il n'y avoit pas trente ans qu'elle étoit faite; & c'est apparemment pour cette raison qu'ils n'ont pas expliqué avec plus d'étendue sa disposition: elle étoit connue de tout le monde; il suffisoit de l'indiquer ou de la citer en passant, sans en faire une explication plus ample qui auroit paru superflue.

L'autorité de l'Anonyme n'est gueres moins considérable, ni

moins décisive que celle du texte de la très-ancienne Coutume.

On a aussi expliqué ses termes ; on y a remarqué qu'il dit expressément que par constitution les puînés ou Juveigneurs ont le tiers, & que cette Constitution est en plusieurs Livres & Coutumes en Bretagne, quoique les autres n'en aient rien : il ajoute que M<sup>e</sup> Guillaume Macé trouva ladite Constitution en faisant la réformation, & que le tiers dont elle parle est par héritage, bien qu'il soit tous les jours pratiqué au contraire.

C'est être bien hardi, que d'oser soutenir, contre le témoignage d'un Auteur aussi connu en Bretagne que ce Praticien Anonyme, & dont les Gloses ont été regardées comme des Oracles, suivant le témoignage de Hevin, *pag.* 562, que d'oser, dis-je, soutenir qu'il n'y a jamais eu de Constitution du Duc Jean II, sur les partages des Nobles.

On peut joindre à ces autorités, celle de M<sup>e</sup> Sebastien Frain, dans son Plaidoyer ou Arrêt 98, *pag.* 506 de l'Edition de Hevin, qui fait une mention expresse d'une Constitution du Duc Jean, faite en 1301, par l'avis des Etats, pour le partage des Nobles.

Ajoutez même les Consultations fameuses pour la Baronie de Pontchâteau, & pour celle de Châteaubriand, dont l'ainé prétend tirer de si grands avantages, & dans lesquelles néanmoins l'existence de la Constitution du Duc Jean II est regardée comme un fait connu, dont la vérité ne peut jamais être révoquée en doute.

Que si l'on demande, après cela, d'où vient donc la différence qui a été observée, dans le sens & dans l'esprit, que chacun de ceux qui ont parlé dans cette Loi se sont efforcés de lui donner ? On répondra qu'il n'en faut point chercher d'autre cause que l'obscurité de la Constitution. Peu de personnes l'ont vue, beaucoup moins l'ont entendue ; les préjugés différens de ceux qui l'ont examinée, la diversité des anciennes traditions de Bretagne, le desir naturel à tous les hommes de vouloir trouver ce qu'ils croient dans tout ce qu'ils lisent, uniquement prévenus en faveur de leur opinion,

Quoi qu'il en soit, cette diversité peut bien être une preuve de l'obscurité de la Loi; mais elle ne prouve point que cette prétendue constitution n'ait jamais existé; au contraire, la grande variété que l'on observe sur cette Ordonnance dans les Auteurs qui en ont parlé, est une nouvelle preuve de son existence; partagés sur tout le reste, ils conviennent tous en ce point, qu'il y a une constitution du Duc Jean II, & une constitution qui a rapport aux partages des Nobles.

La seconde question, qui consiste à sçavoir quel étoit le véritable sens de la constitution du Duc Jean II, est en même-tems & plus difficile & plus importante.

Pour la mettre dans tout son jour, il faut commencer d'abord par proposer ici dans leur entier les paroles du texte, telles qu'elles sont rapportées par Hevin; le Manuscrit de M<sup>e</sup> Berroyer est assez conforme.

Nous avons deux articles à examiner.

*Article 7.*

*Baronie ne se départ mie entre freres, si le pere ne leur fait partie; mais l'aisné doit faire avenant bienfait es puisnés, & doit les filles marier.*

*Article 17.*

*Gentilhomme ne peut donner à ses enfans puisnés, de son héritage plus que le tiers. &c. Et si les puisnés demanderoient leur partie de leur aisné, il leur fera le tiers de la terre par droit. Si ce estoient sez enterins l'aisné ne fera la foy & gariera les autres en parage. Et si ainxin estoit qu'il ne leur baillast sez enterins, il leur garantiroit en parage, & s'il estoit ainxin, que ce frere aisné ne fut en tiers, & leur en fut la tierce partie trop petite, ils ne la prendront pas s'ils ne veulent, ains reviendront à l'aisné, & les puisnés l'y partiront la terre en deux parties, & l'aisné prendroit celle qu'il voudroit, & auxi à l'aisné le hebergement en advantage.*

De ces deux textes, dont on prétend que le premier contient la regle, & le second l'exception, les puînés concluent que la rigueur de l'Assise a été modérée par le Duc Jean, & que la provision des puînés que l'usage avoit déjà fixée au

tiers, a été arbitrée pour toujours dans cette même proportion par l'autorité d'une Loi générale.

Les aînés soutiennent au contraire que ces deux articles contiennent des regles & des maximes différentes, par rapport aux différentes personnes qui sont leur objet.

Le premier ne regarde que les Barons ou Gentilshommes d'Assise.

Le second ne concerne que les Gentilshommes d'un ordre inférieur qui ne suivoient pas le gouvernement de l'Assise, ou qui ne le suivoient que par une espece de tolérance ou par une suite de l'usurpation, n'étant point descendus des anciens Barons qui avoient juré l'Assise avec le Comte Geoffroy son Auteur.

Toutela difficulté consiste donc à sçavoir si l'art. 17 de la constitution du Duc Jean comprend les Barons, ou s'il n'a été fait que pour les simples Gentilshommes.

Cette question peut être éclaircie par quatre especes de conjectures différentes.

Les unes tirées du texte même de la Loi.

Les autres, empruntées des Loix semblables, & qui ont servi de modèle à cette constitution.

Les troisiemes, tirées de l'usage qui a suivi immédiatement cette Loi.

Les dernieres, fondées sur les Loix postérieures de la même Province, où la constitution du Duc Jean est rappelée, & sur le sentiment de ceux qui les ont interprétées.

Si l'on s'attache d'abord à la premiere espece de conjectures tirées de la lettre même de la Loi, on observe :

1°. Que ces deux articles, dont on veut réunir la disposition, sont fort éloignés l'un de l'autre. Le premier est le septieme article, & l'autre le dix-septieme de toute la constitution. Il est difficile de se persuader, que si l'un étoit une suite de l'autre, si le second ne faisoit qu'expliquer & restreindre le premier, si l'un & l'autre regardoient la même espece de Gentilshommes; que l'on eût mis un aussi grand intervalle entre deux dispositions inséparables : il est vrai qu'il paroît un grand

grand désordre dans toute cette Constitution ; mais il ne va pas jusqu'à séparer la règle de son exception. C'est cependant ce que l'on veut qui ait été fait ici ; il y a neuf articles qui séparent l'une de l'autre.

2°. Que dans le premier article , la Loi se sert du terme de *Baronie* , & dans le second , elle emploie celui de *Gentilhomme* : rien n'est plus naturel que de conjecturer la différence des intentions , par celle des expressions ; donc les mêmes personnes ne sont point l'objet commun de ces deux dispositions.

Il est vrai que Hevin prouve très-bien , *pag. 331 & 332* , que le terme de *Gentilhommes* peut comprendre les Barons , parce qu'il signifie généralement tout Noble d'extraction ; mais il y a plusieurs circonstances singulières dans la Constitution du Duc Jean , qui semblent prouver que le nom de *Gentilhomme* n'y a pas été pris dans toute son étendue , & qu'au contraire on a voulu le restreindre , en ne l'appliquant qu'à ceux , qui , quoique Nobles d'extraction , n'avoient pas l'avantage d'être Barons , ou possesseurs de Baronies , si l'on veut que cette qualité soit devenue absolument réelle.

*Première circonstance.* Le nom de *Baronie* employé dans la Constitution , & ce nom opposé , comme on le va voir dans la disposition , à celui de simple *Gentilhomme*.

*Seconde circonstance.* Quand cette Loi a voulu désigner un Baron par le nom de *Gentilhomme* , elle ne s'est pas contentée de cette appellation vague & générale , elle y a ajouté aussi-tôt *Gentilhomme d'Assise* ; c'est ce que l'on remarque dans l'article 8 de la même Ordonnance , rapporté aussi par Hevin. Pourquoi auroit-elle ainsi limité le nom de *Gentilhomme* , en y joignant celui d'*Assise* , si le simple titre de *Gentilhomme* renfermoit en lui la qualité de Baron ou de *Gentilhomme d'Assise* ? Pour fortifier encore cette observation , il faut remarquer que M<sup>e</sup> Hevin dit , que dans d'autres exemplaires , au lieu de ces mots , *Gentilhomme d'Assise* , on lit ceux-ci , *Noble homme d'Assise* ; ce qui marque que dans ce tems-là on regardoit les termes de *Gentilhomme* & de *Noble homme* comme syno-



nymes. Or, diroit-on que si dans l'article 17 l'Ordonnance du Duc Jean avoit employé le terme de Noble homme, elle eût voulu certainement désigner les Barons. Il paroît au contraire, qu'elle a regardé & la qualité de Noble homme, & celle de Gentilhomme, comme le genre, & que lorsqu'elle a voulu parler des Barons en particulier, qui en constituent une espece, elle y a toujours ajouté, ou le nom de Baron, ou l'épithete de Gentilhomme d'Affise; & l'on peut conclure, avec assez de vraisemblance, que puisqu'après s'être servi du mot de Baronie dans l'article 7, & du nom de Gentilhomme d'Affise dans l'article 8, elle ne parle que des Gentilshommes en général dans l'article 17, & qu'elle n'a pas eu l'intention de comprendre dans cet article les Barons & autres Seigneurs d'Affise.

3°. Que si l'article 7 & l'article 17 avoient eu également en vue la succession des Barons, il y auroit plusieurs contradictions évidentes & inconcevables entre leurs dispositions.

Premiere  
contradiction.

D'un côté, l'article 7 diroit que les Baronies sont impartables; de l'autre, l'art. 17 décideroit qu'elles se partagent toujours.

Les termes de l'article 7 sont précis: *Baronie ne se départ mie entre freres, si le pere ne leur fait partie....* Voilà la regle, & voilà la seule exception.

Si le pere ne partage la Baronie, elle est indivisible.

Donc toutes les fois que le pere n'a point fait de partage, les enfans ne peuvent ni la démembrer, ni la diviser.

Ecoutons à présent la décision de l'art. 17, si on la rapporte aux Barons.

*Baronie se départ toujours entre freres, car si les puisnés demandent leur partie de leur esné, il leur fera le tiers par droit. Ce sont les termes de l'article. Il y a plus. Si le frere esné leur fait la tierce partie trop petite, ils ne la prendront pas s'ils ne veulent, ains viendront à l'esné; & les puisnés li partiront la terre en deux parties, & l'esné prendroit celle qu'il voudroit, & aini à l'esné le hebergement en advançage.*

D'un côté, l'article 7 n'oblige l'aîné qu'à faire *advenant bienfait* *à* *puînés*. Il n'y a personne qui ne sente la force de ces expressions; c'est un bienfait, parce que de droit, il n'est rien dû aux puînés; c'est un bienfait avenant, parce que l'équité veut que l'on proportionne l'apanage aux facultés de l'aîné, aux forces & aux charges de la succession; rien par conséquent de plus arbitraire & de plus incertain.

De l'autre côté, l'art. 17 établit un partage véritable, nécessaire, certain, limité; les puînés auront *le tiers par droit*: ce tiers ne s'arbitre point par rapport aux biens, à la dignité, au nombre des puînés; ce n'est point un bienfait advenant; c'est un droit fixe, un droit arbitré généralement par la Coutume. Il auroit été plus court d'effacer entièrement l'art. 7, & de n'insérer dans la Constitution que le 17, s'il étoit vrai qu'on eût eu l'intention que les puînés attribuent au Législateur, puisque l'article 17, dans le sens qu'ils lui donnent, détruit absolument la disposition de l'art. 7, & ne la laisse subsister dans aucune de ses parties.

L'unique moyen de concilier deux articles si contraires, & qui cependant doivent être tous deux exécutés, puisque tous deux ils font également partie de la même Loi, est de s'arrêter à la distinction qui a été proposée, & de rapporter l'un aux Barons & autres Gentilshommes d'Assise, & l'autre aux Gentilshommes d'un degré inférieur.

Il y a une dernière contradiction entre ces deux articles, qui peut achever de convaincre l'esprit de cette vérité.

Troisième  
contradiction.

L'article 7 en n'attribuant aux puînés que *le bienfait avenant*, décide nettement, que ce qui leur est donné n'est qu'un usufruit ou un simple viage. C'est le sens de ce mot de bienfait, que les Coutumes d'Anjou & du Maine, dont les puînés empruntent eux-mêmes l'autorité dans cette question, ont encore conservé pour marquer la qualité & la nature de la provision des puînés.

C'est ainsi que la Coutume d'Anjou art. 97, & celle du Maine art. 110, décident que lorsque le père donne un fief à son puîné, il est dû rachat, parce que les puînés ne sont héritiers,

V v v ij

parce qu'ils succèdent en bienfait & usufruit seulement, où l'on voit que les termes d'usufruit & de bienfait sont synonymes.

De même l'art. 239 du Maine, & le 222 d'Anjou: *Les puînés mâles ne sont fondés de tenir ni avoir leur portion.... qu'en bienfait seulement, c'est à sçavoir leur vie durant*, où l'on peut observer la définition de bienfait tracée par la main même de la Coutume.

Voyez encore l'art. 337 du Maine, & l'art 323 d'Anjou.

Il est donc certain que, suivant l'art. 7 de la Constitution du Duc Jean II, les puînés des Barons ne doivent avoir qu'un simple usufruit.

Cependant l'art. 17 donne aux puînés de ceux qu'il appelle Gentilshommes, une véritable propriété; il est facile de s'en convaincre, si l'on observe:

1°. Que l'article dit que l'ainé doit faire aux puînés *le tiers de la terre par droit*; ce n'est point le tiers des fruits, l'usufruit du tiers, le bienfait du tiers, c'est le tiers de la terre; rien de plus réel que cette expression, ni qui marque plus une véritable propriété.

On ne sçait où Hevin a pris la distinction qu'il propose, entre le cas dans lequel le frere aîné donnoit un fief entier au puîné, & celui dans lequel il ne lui donnoit qu'une portion de fief; il veut que dans le premier cas, la propriété appartienne au puîné, & que dans le second, il n'ait qu'un simple usufruit.

Cette différence n'est point marquée dans le texte, il est dit seulement, que si le puîné a un fief entier, il sera tenu d'en faire la foi; au lieu que s'il n'a qu'une portion de fief, il sera garanti par son frere aîné; mais il peut posséder en propriété, & être garanti: ces deux choses ne sont point incompatibles. Il y a un grand nombre de Coutumes dans le Royaume, dans lesquelles les puînés possèdent leurs parts & portions sous la foi de l'ainé; & pour ne point sortir des Coutumes voisines, c'est-à-dire, de l'Anjou & du Maine, il est certain que dans ces Provinces, les filles & leurs descendants jouissent en pleine propriété de la portion qui leur appartient dans les fiefs, &c

cependant elles sont garanties en parage jusqu'au quatrième degré. *Art. 228 du Maine & 213 d'Anjou, & plusieurs autres.*

C'est donc sans aucun fondement que Hevin prétend conclure que les puînés ne jouissent, suivant la Constitution du Duc Jean, que d'un simple usufruit, parce que l'aîné étoit obligé de les garantir.

20. Que le terme de *garantir en parage*, suppose nécessairement que celui qui est garanti de cette manière, soit véritablement propriétaire, & non simplement usufruitier.

Il est aisé de prouver ce principe ou cette observation par un seul raisonnement.

Celui qui est garanti doit la *foi ipso jure*, autrement il n'auroit pas besoin de garantie.

Donc, puisqu'il est dit dans l'art. 17. de l'Ordonnance que nous examinons, que les puînés seront garantis en parage par l'aîné, il est évident que sans cette garantie, les puînés auroient dû la *foi*, & que l'hommage est un devoir qui leur est imposé de plein droit, mais dont ils sont présumés s'acquitter en la personne de l'aîné.

Or, un simple usufruitier ne doit point de *foi*, il n'y a que le propriétaire ou ceux qui représentent sa personne, qui soient assujettis à la prestation de l'hommage.

Donc les puînés, dans l'esprit de l'art. 17, ne sont point considérés comme de simples usufruitiers, mais comme de véritables propriétaires.

Toutes ces propositions paroissent claires par elles-mêmes.

Il n'y a donc qu'une seule qui mérite quelque explication.

C'est celle qui suppose pour principe que l'usufruitier n'est jamais tenu de rendre la *foi*.

Mais sans entrer ici dans une longue dissertation sur cette proposition incidente, il suffit de renvoyer ceux qui pourroient douter de sa vérité, à ce que Dumoulin en écrit sur le §. 1. de l'ancienne Coutume de Paris, *gloss. 2. num. 6*, & à ce que d'Argentine décide si formellement sur l'art. 322 de l'ancienne Coutume.

tume de Bretagne : *Usufructuarius nec senexor, nec recipereur ad homagium.*

Tel est le droit commun de toute la France, à la réserve d'un petit nombre de Coutumes :

Si l'on demande même quelque chose de plus positif, & qui approche davantage de l'esprit & de la Jurisprudence de la Province de Bretagne, il suffira d'ouvrir encore une fois les Coutumes d'Anjou & du Maine, pour y trouver la règle générale que nous cherchons, écrite en termes exprès, & appliquée même singulièrement aux puînés.

L'art. 135 du Maine, & l'art. 125 d'Anjou, s'expliquent en ces termes :

*Si les possesseurs ou détenteurs ne sont qu'usufruitiers comme fils puînés nobles, douairières, ou autres usufruitiers, ils ne seront pas reçus à faire la foi.*

On trouve encore une disposition plus précise dans ces mêmes Coutumes, & qui marque expressément que le terme de garantie en parage ne peut jamais convenir à ceux qui ne sont que de simples usufruitiers.

L'art. 249 du Maine, & l'art. 232 d'Anjou, décident également ; que le fils ou la fille aînée garantissent les puînés en parage ; mais s'il y a fief entier tenu à une foi & hommage qui chée en partage des filles puînées, icelles ~~ne~~ feront chacune une foi, sinon que par partage fait entre icelles filles puînées, à l'une d'icelles, fussent demeurés les deux tiers d'icelui fief, auquel cas, elle pourroit garantir l'autre tiers à ses sœurs, &c.

La garantie a lieu pour lors, parce que les puînés possèdent en propriété ; & par conséquent, dans la rigueur du droit, elles doivent la foi.

Autre chose est, dit l'article suivant dans l'une & dans l'autre Coutume, *autres chose est du bienfait des puînés mafles ; car, posé qu'ils tiennent en leur bienfait fief entier, leur aîné en fera & portera la foy ; aussi est-il héritier propriétaire ; & les puînés sont usufruitiers seulement.*

Pour mieux sentir la différence de ces deux articles, il faut observer que les filles puînées doivent toujours la foi, puis-

qu'elles sont propriétaires ; mais lorsqu'elles ne possèdent qu'une portion de fief, elles sont garanties par la foi de l'aîné ou de l'aînée ; au lieu que lorsqu'elles ont un fief entier, elles doivent s'acquitter elles-mêmes du devoir de la foi. C'est la substance du premier de ces articles.

Mais parce que les puînés en aucun cas ne sont propriétaires, soit qu'ils possèdent une portion de fief, soit qu'un fief entier tombe dans leur bienfait, ils ne devront jamais la foi ; & par conséquent, ils ne seront ni garantis dans le premier cas, ni tenus de rendre l'hommage dans le second.

Tel est le sens du dernier article, qui prouve évidemment que jamais les termes de garantie ni de parage ne peuvent convenir à un simple usufruitier ; d'où il ne reste plus qu'à conclure, que puisque l'art. 17 de la Constitution du Duc Jean II, applique ces termes aux puînés, cette Loi les regarde comme de véritables propriétaires.

S'il pouvoit rester quelque doute en cet endroit, il suffiroit, pour le dissiper entièrement, d'employer l'autorité de l'Anonyme, qui marque expressément que la Constitution du Duc Jean II donnoit le tiers aux puînés en propriété ou par héritage.

Voyez l'Anonyme sur l'art. 209 de la très-ancienne Coutume de Bretagne.

Reprenons à présent toutes les contradictions qui viennent d'être observées entre les deux articles de la Constitution du Duc Jean II, & voyons s'il est possible de supposer un moment, que des dispositions si contraires aient les mêmes personnes pour objet.

L'art. 7 décide que les Baronies ne se partagent jamais.

L'art. 17 décide que les terres des Gentilshommes dont il parle, se partagent toujours.

L'article 7 rend la portion des puînés arbitraire, incertaine, contingente ; c'est la force du terme *de bienfait advenant*.

L'article 17 fixe & détermine cette portion au tiers, indépendamment de tout arbitrage du Juge.

Enfin , l'article 7 ne donne qu'un usufruit aux puînés ; jamais le mot bienfait ne signifia une propriété.

L'article 17 adjuge une véritable propriété aux puînés.

Si ces deux articles étoient deux loix différentes , on pourroit dire que la dernière déroge à la première ; mais qu'elles s'appliquent l'une & l'autre aux mêmes personnes.

Mais ces deux articles font partie de la même Loi. Comment pourra-t-on donc les faire exécuter en même-temps ? Par l'un , l'ainé soutiendra qu'il ne peut être contraint à partager sa terre ; mais par l'autre , les puînés prétendront qu'il y peut toujours être contraint. Par le premier , l'ainé voudra faire arbitrer par équité la part ou la provision des puînés ; mais ils lui répondront que cet arbitrage est fait par la Loi même , & que ledit article leur donne le tiers indifféremment. Enfin , l'ainé prouvera par l'article 7 , que les puînés ne sont qu'usufruitiers ; & les puînés prouveront aussi fortement par l'article 17 , qu'ils sont véritablement propriétaires.

Dans cette contrariété , qui peut ne pas découvrir le véritable esprit d'une Loi que l'on veut appliquer contre son intention à une même espèce de Nobles , dans le temps qu'elle a eu en vue d'établir des règles & des maximes différentes , pour deux différentes classes de Gentilshommes ?

Le partage des Barons est réglé par l'art. 7.

Le partage des autres Gentilshommes est tracé dans l'article 17.

Examinons maintenant la seconde espèce de conjectures qui peuvent conduire l'esprit à la découverte du véritable sens de la Loi que nous examinons , c'est-à-dire , à l'examen des Loix semblables , & qui , si l'on peut s'exprimer ainsi , sont à peu près du même âge que l'Ordonnance du Duc Jean II.

Nous n'avons qu'une espèce de Loi qui soit de cette nature. Ce sont les établissemens de Saint-Louis ; ils ont été faits vers l'an 1270.

Deux raisons font croire que leur application est aussi juste que nécessaire à la constitution du Duc Jean II.

L'une ,

L'une , que ces établissemens , quoique faits pour tout le Royaume , comme il paroît par le préambule de cette Loi , ont cependant été considérés comme un droit très-propre aux Provinces d'Anjou & du Maine , puisque M. Ducange , qui les a donnés au public , remarque que dans plusieurs manuscrits , ils sont intitulés : *Usages de Touraine & d'Anjou* , Provinces limitrophes de la Bretagne.

L'autre , que Hevin lui-même , Auteur qui ne doit pas être suspect aux puînés , observe *page 554* , que *l'on peut dire , de presque tous les articles qu'il cite de l'Ordonnance du Duc Jean , que ce sont des extraits , de ce que l'on appelle les établissemens de Saint Louis.*

Ce sont en effet des extraits si fideles , qu'on y trouve plusieurs articles copiés mot pour mot sur quelques articles des établissemens de Saint Louis.

On ne peut donc rien faire de plus naturel que d'interpréter l'extrait par la piece entiere , & de juger de la copie par l'original.

Cherchons donc l'original de nos deux articles dans les établissemens de Saint Louis.

Nous les y trouverons tous deux , mais dans un ordre différent.

L'article 17 y est placé le premier sous le nombre 8.

L'article 7 s'y trouve ensuite sous le nombre 24.

Nous pouvons faire d'abord les mêmes observations sur ces articles , dans les établissemens de Saint Louis , que nous avons faites sur ces mêmes articles , dans l'Ordonnance du Duc Jean II.

Nous y remarquons :

1°. La même distance , & même encore plus grande , entre deux articles qui devroient se suivre , s'ils parloient tous deux des mêmes Nobles. L'un est le 8 , l'autre le 24. Il y a quinze articles entre les deux.

2°. La même opposition du nom de Gentilhomme & de celui de Baron.

3°. Les mêmes contradictions , soit par rapport à la Baronnie qui seroit divisible dans l'un , & indivisible dans l'autre , si



l'interprétation contraire avoit lieu , soit par rapport à la quantité de la portion des puînés , qui seroit fixée dans l'un , & arbitraire dans l'autre ; soit enfin , par rapport à la propriété qui seroit accordée aux puînés par l'un de ces articles , & qui leur seroit en même-tems refusée par l'autre.

Mais outre ces observations communes à ces deux Loix , nous pouvons en faire de nouvelles , qui sont propres & particulieres aux établissemens de Saint Louis.

1°. Si l'on peut douter , dans l'Ordonnance du Duc Jean , du véritable sens que doit avoir dans cette Loi le nom de Gentilhomme , quand il n'est suivi d'aucune épithete qui le détermine ; il n'est pas possible de former le même doute dans la lecture des établissemens de Saint Louis , où il est évident que le nom de Gentilhomme s'applique aux Nobles qui ne sont point Barons , & même à ceux qui sont inférieurs au Vavasseur , lequel est au-dessous du Baron.

C'est ce qui est prouvé par l'article 38 , où l'on voit que tous Gentilshommes qui ont voirie en leur terre , peuvent *faire pendre larron , de quelque larrecin qu'il ait fait en leur terre ;* mais que dans quelques Chastellenies , on mene les larrons au Seigneur du Gentilhomme , & qu'après que le Seigneur suzerain les a jugés , il les renvoye au Gentilhomme son Vassal , *& il en fait justice , & encore ont plus li Vavasors , car eux tiennent leurs batailles devant eux de toutes choses , fors de grans meffes , que nous vous avons nommés pardevant.*

Ces *grans meffes* sont marqués dans les chap. 1 & 25 qui traitent des cas de Haute-Justice de Baronie.

D'où l'on peut conclure que l'on distinguoit alors trois degrés de Nobles.

Le simple Gentilhomme , auquel ce nom étoit propre.

Le Vavasseur.

Le Baron qui étoit le plus haut degré de noblesse.

On peut trouver encore des preuves de cette vérité dans les chap. 31 , 110 & 114 sur-tout où il est dit , que le Baron ne peut donner un de ses hommes à un de ses Vavasseurs ,

attendu que ce seroit au dommage de celui qu'il donneroit ; *car il conviendrait faire deux obeïssances ; à celui à qui il la devroit , & au Baron de qui il tiendrait son fief ; & ainsi seroit d'une obeïssance deux.*

Il est important de remarquer que cette seule observation décide la difficulté ; car s'il est certain que le nom de Gentilhomme convient proprement , dans les établissemens de Saint Louis , à une espece de nobles distinguée des Barons , il est visible que les dispositions que l'on trouve dans cette Loi sur les partages des Gentilshommes , ne doivent point être considérées comme des regles établies dans la succession des Barons ; sur-tout lorsque l'on voit dans la même Loi d'autres maximes absolument opposées pour ce qui concerne le partage des Baronies.

On ne passe point ainsi d'une espece à l'autre , sans aucun guide qui nous y conduise. Si la Loi ne disoit rien du partage des Barons , ce seroit alors qu'on pourroit tenter de leur appliquer ce qu'elle décide ailleurs du partage des Gentilshommes ; mais non-seulement elle a distingué ces deux degrés de Nobles par des noms différens , elle les a encore caractérisés par des dispositions contraires. Que pouvoit-elle faire de plus fort pour prévenir la confusion que l'on veut faire aujourd'hui entre les partages des simples Gentilshommes & ceux des Barons ?

20. L'on ne trouve point de rubriques ni de titres dans la Constitution du Duc Jean II : mais ce moyen si simple & si naturel d'interpréter les loix , ne nous manque pas dans les établissemens de Saint Louis ; & la seule comparaison des Rubriques suffit pour faire voir que les deux chapitres que nous examinons , regardent deux matieres entièrement différentes par rapport à la diversité des personnes qui en font le sujet.

La Rubrique du chapitre 8 qui parle des Gentilshommes , est conçue en ces termes :

*Du don de Gentilhomme à ses enfans , & comment eux doivent partir , se li pere meurt sans assener eux.*

X x x ij

Il est certain que si ce chapitre comprenoit les Barons , il étoit inutile d'en faire un autre , dont le titre conçu presque en mêmes termes , regarderoit les partages des Barons.

Cependant voici ce qui est porté dans la Rubrique du chapitre 24.

*Quiex parties enfans de Barons doivent avoir ci de mētre ban en terre de Vavassor.*

On voit par ce titre , qu'il s'agit dans ce chapitre d'une nouvelle espece de partage , dont on n'a point encore parlé.

Dans le premier , on traite du partage que doivent faire entr'eux les enfans des simples Gentilshommes.

Dans le second , on explique la Loi du partage des Barons.

La distinction des Rubriques devient donc un argument invincible de la distinction des matieres & des personnes.

Qui pourra se persuader que trouvant dans une même Loi deux articles , dont l'un a pour titre , *comment enfans de Gentilhomme doivent partir* ; & l'autre , *quiex parties enfans de Barons doivent avoir* ; & voyant ensuite une différence entière entre les dispositions de ces deux articles , il faut néanmoins rapporter ces Rubriques & ces dispositions différentes aux mêmes personnes : encore une fois cette proposition est insoutenable.

3°. Ce qui acheve de démontrer que le partage des Gentilshommes , tel qu'il est réglé par les établissemens de Saint Louis , n'a rien de commun avec le partage des Barons ; c'est le dernier caractère que l'on trouve dans cette dernière espece de partage : caractère que la Loi de Saint Louis marque beaucoup plus expressément que celle du Duc Jean II.

C'est la pleine propriété qui est acquise aux puînés dans ce partage.

Non-seulement on prouve , par les mêmes observations qui ont été faites sur la Constitution de Jean II , que les puînés des Gentilshommes sont véritablement propriétaires ; on le prouve encore plus clairement par les articles des établissemens.

mens qui parlent du parage , & qui comptent les degrés jusqu'auxquels il s'étend.

Dans le chapitre 22 , qui est intitulé : *D'Eschoïttes en parage , & de Gentilhomme qui tient en parage* , il est dit que ,

*Nus Gentishom ne fet rachat de riens qui li eschieie devers soy , jusques à tant que il ait passé cousin germain , ne nus ne puet demander à autrui franchise , se il n'est cousins germains , ou plus près.*

Et dans le chapitre 44 , il est dit que le parage dure jusqu'à ce que les descendans de ceux qui ont commencé le parage , se puissent prendre par mariage ; ce qui s'observe encore dans la Touraine , dans l'Anjou , dans le Maine , & dans plusieurs autres Coutumes de parage.

La conséquence certaine que l'on peut tirer de ces chapitres , est que les puînés des Gentilshommes sont véritablement propriétaires de leur portion : s'ils n'étoient qu'usufruitiers , pourroient-ils la posséder pendant plusieurs générations ? agiteroit-on la question de la durée du parage ? seroit-il vrai de dire , suivant la Rubrique du chapitre 22 , qu'il y a des Eschoïttes en parage ? Succéder à un usufruit , ce seroit un paradoxe dans la Jurisprudence : il n'est pas moins constant , dans les établissemens de Saint Louis , que les puînés des Barons ne possèdent leur part qu'en usufruit , ou en bienfait ; donc ces deux partages , c'est-à-dire , le partage des Gentilshommes & celui des Barons , n'ont rien de commun dans les établissemens de Saint Louis ; donc on ne peut appliquer à l'un des deux , les regles qui sont faites pour l'autre : or , on ne peut trouver d'interprète plus sûr de l'Ordonnance du Duc Jean II , que les établissemens de Saint Louis ; donc il est évident , selon la remarque de Hevin , que cette Ordonnance n'est qu'un extrait , sur-tout dans les articles dont il s'agit ; donc on doit être convaincu , que dans l'Ordonnance du Duc Jean comme dans les établissemens de Saint Louis , il y a deux sortes de partages , comme deux sortes de Nobles ; donc les Loix étant absolument différentes , on ne peut tirer aucun

avantage pour les puînés des Barons , de ce qui est décidé en faveur des puînés des simples Gentilshommes.

Passons maintenant à la troisième espèce de conjectures ; voyons si l'usage qui a suivi immédiatement la Loi du Duc Jean II , a détruit ou confirmé l'interprétation qui semble naître du texte même , ou des Loix semblables qui lui ont servi de modèle.

On ne trouve que deux monumens de cet usage , tous deux également solennels , & tous deux également favorables à la prétention des aînés.

Première  
preuve de l'u-  
sage.

Ordonnance  
du Duc Jean  
III.

Il est remarquable que c'est Hevin même , le grand défenseur de la Cause des puînés , qui rapporte le premier de ces monumens , & qui , sans y penser , donne à ses Adversaires des armes contre lui.

C'est dans la page 557 qu'il cite les propres termes d'une Constitution du Duc Jean III , petit-fils de Jean II , distingué des Ducs du même nom , par sa qualité de Vicomte de Limoges. Voici quels sont ces termes :

*Si aucun Juveigneur demande à son aîné avoir son advenant et biens de ses parens ou ancestres , selon la quantité du fief , & le nombre des enfans , & si luy soit adjugé , l'aîné doit montrer où l'on commencera l'advenantement en chose noble , &c.*

On ne peut rien souhaiter de plus fort en faveur des aînés , pour montrer par l'usage , le plus sûr interprète des Loix , que la Constitution du Duc Jean n'a point dérogé au droit de l'Assise , touchant les partages des Barons en ce qui concerne la détermination de la part des puînés.

S'il étoit vrai , comme Hevin le prétend , que par l'Ordonnance de Jean II , l'apanage des puînés eût été fixé au tiers , comment seroit-il possible que l'on trouvât ce même apanage indéterminé & soumis à l'arbitrage du Juge , dans une Loi qui a suivi de si près cette Ordonnance ?

Cependant il paroît manifestement par les termes de la Constitution de Jean III , qui viennent d'être cités , que par la portion des puînés , leur advenant doit leur être adjugé , *selon la quantité du fief , & le nombre des enfans*. Rien de plus

arbitraire & de moins déterminé que ces termes ; & par conséquent on ne peut plus soutenir que l'Ordonnance de Jean II ait fixé en général , & dans tous les cas , la portion des puînés au tiers.

Cette observation est d'autant plus importante , qu'il ne peut pas y avoir d'intervalle entre ces deux Loix.

Celle de Jean II est vraisemblablement de l'année 1301 ; mais certainement elle ne peut pas être plus ancienne que l'an 1286 , qui est le temps dans lequel commence le règne de Jean II.

Jean III, Auteur de l'autre Loi , est mort en 1341. Donc , quand on supposeroit que Jean II auroit fait sa Constitution la première année de son règne , & que Jean III auroit fait la sienne la dernière année de sa vie , il n'y auroit tout au plus que cinquante-quatre ans entre ces deux Ordonnances.

Or , qui pourra se persuader , que dans un espace de tems si peu considérable , on eût tellement perdu le souvenir de la Constitution de Jean II , que son petit-fils eût absolument oublié la fixation & la détermination faite par cette Loi en faveur des puînés.

En un mot , il résulte de cette dernière Constitution un argument invincible pour défendre la Cause des aînés.

Car , ou cette Loi fait voir que la constitution de Jean II n'avoit point fixé la provision des puînés des Barons au tiers de la Baronie , mais seulement celles des enfans puînés d'un simple Gentilhomme ; ou elle prouve , en tout cas , que cette nouvelle disposition n'avoit point été suivie dans l'usage , & que l'on avoit rétabli le droit de l'Affîle entre les enfans des Barons. L'une & l'autre de ces conjectures est également décisive pour faire rejeter l'autorité douteuse , mais certainement inutile de l'Ordonnance du Duc Jean II.

Le second monument , aussi éclatant que le premier , & qui prouve évidemment l'usage qui a suivi la Constitution dont nous cherchons l'interprétation , c'est ce qui se passa dans le tems du fameux Arrêt de Conflans.

Cet Arrêt qui donna à Charles de Blois la portion du Duché de Bretagne, au prejudice de Jean de Montfort, fut rendu en l'année 1341, immédiatement après la mort de Jean III, & trente-six ans après celle de Jean II, par conséquent, dans un tems où le souvenir des Loix du premier de ces Princes n'étoit pas encore effacé.

Voyons de quelle maniere Charles de Blois s'explique sur le partage des puînés en Bretagne, dans les Memoires qu'il donna avant le Jugement.

M. d'Argentré nous a conservé curieusement un extrait de ces Mémoires dans son Histoire de Bretagne, & son temoignage ne peut être récusé par les puînés, puisque cet Auteur a été dans la même erreur que Hevin, & qu'il a cru, comme lui, que la Loi du Duc Jean avoit fixé au tiers l'apanage des puînés.

Il est dit dans ces Mém., pag. 388 de l'édition de 1588, *Que la Coutume gardée & observée pour la Loi en Bretagne, advenant qu'il y ait plusieurs enfans entre nobles héritiers en succession, l'aîné succédoit au tout, de quelque qualité, grandeur ou prééminence que fussent les Fiefs, Comtés, Vicomtés ou Baronies; & seul, pour le tout estoit reçu à en faire hommage.*

*Que pour tout droit, l'aîné n'estoit tenu faire autre portion auxdits puînés, fors une provision viagere ou appanage, selon leurs qualités & facultés, ainsi & telle toutes fois que l'aîné demeurast entier perpétuellement, & se pût conserver en la grandeur.*

La même chose est répétée en moins de termes dans la page 392.

Et dans la page qui la suit, l'on ajoute, que Jean, fils aîné d'Artur, succéda seul au Duché, & donna à Guy son frere *ce que bon lui sembla*; d'où l'on peut conclure que le fief dominant suivoit la même Loi & la même forme de partage que les fiefs servans: & c'est en effet ce qui résulte de l'Assise du Comte Geoffroy, laquelle fut jurée par le Comte, comme par les Barons ses Vassaux.

Il est vrai qu'on pourroit répondre que ces Mémoires ne sont que de simples allégations d'une partie , qu'il n'est pas juste de croire lorsqu'elle atteste un usage qui peut lui être favorable.

Mais ce qui assure la vérité du fait , c'est la réponse de Jean de Montfort aux Mémoires de Charles de Blois. Ces réponses sont en entier dans la Bibliothèque du Roi , d'où j'ai tiré ce qui suit :

*Item. Il y a plusieurs diversités entre le Chef de Bretagne & les Sujets , & par ce , peut apparoir que la Coutume des Sujets , supposé qu'aucune en y ait , ne s'estend mie , ne comprend le Souverain , ne le Chef , par plusieurs cas qui s'ensuivent.*

*Et le premier , car en la Duché de Bretagne les maisnés prennent portion en la succession , par appanage à héritages , & ès autres successions ou Baronnie , les maisnés ne prennent rien mès que la vie.*

Il étoit donc constant entre les deux parties , que dans les Baronies , ou même dans les successions des Barons , les puînés n'avoient que ce que les Constitutions de Nobles appellent *viam* , c'est-à-dire une provision viagere.

Le seul point qui étoit contesté , étoit de savoir si la même Loi avoit lieu pour le fief dominant , c'est-à-dire , pour le partage des enfans du Duc. Il paroît que Charles de Blois soutenoit l'affirmative , & le Comte de Montfort la négative. Mais cette question est absolument étrangere ou indifférente , par rapport à la décision de celle que nous traitons : il suffit qu'il demeure constant que Charles de Blois & Jean de Montfort convenoient également de l'usage qui s'observoit dans les partages des Barons.

Enfin , sans recourir ni à ce manuscrit de la Bibliothèque du Roi , ni aux extraits que M. d'Argentré dit avoir faits sur les originaux mêmes , on peut s'attacher au texte même de l'Arrêt de Conflans. L'usage de Bretagne y est nettement expliqué , tel que l'aîné le soutient, Voici ses termes.

*Prædicto Carolo , ex adverso proponente , quod de usu & consuetudine notoriis Britanniae , in successione feudorum inter*

*Tome V.*

*Yyy*



*Nobiles generaliter observabatur , quandò sunt plures fratres ; primogenitus in omnibus feudis , quantumcumque magnis & Nobilibus , etiamsi Comitatus , Baroniæ , aut Vicecomitatus existant , ut heres proprietarius succedit , & solus & in solidum recipitur ad fidem & homagium feudorum prædictorum , & fratribus suis junioribus seu post natis tenetur facere provisionem viduus seu apanagium , secundum eorum statum & quantitatem terræ , ita tamen , quòd status primogeniui , & accessoria integra perpetuò conserventur.*

Il seroit inutile de s'étendre sur l'induction qui se tire naturellement de ce fait.

Voilà l'usage de Bretagne , usage allégué par une des parties , reconnu par l'autre ; usage contraire à l'interprétation que les puînés donnent à la Loi de Jean second ; usage cependant qui a suivi immédiatement cette Loi , comme il a déjà été observé ; usage enfin , dont on doit conclure en cet endroit , comme on l'a déjà fait en parlant de l'Ordonnance de Jean III , que la constitution du Duc Jean II n'avoit rien changé touchant la fixation de l'apanage ; ou que si elle y avoit apporté quelque changement , un usage contraire avoit dérogé à cette Loi , & rétabli l'ancienne Jurisprudence de l'Assise.

La dernière espèce de conjectures qui nous reste à examiner , est celle que l'on peut tirer des Loix postérieures , où la constitution du Duc Jean II est rappelée , & du sentiment des Auteurs qui ont interprété cette constitution ; nous n'en trouvons qu'une seule de cette qualité avant le troisième temps , c'est-à-dire , celui de la première réformation de la Coutume de Bretagne.

Cette Loi , qui rappelle la constitution de Jean II , est la très-ancienne Coutume de Bretagne , que Hevin prétend avoir été rédigée sous le Duc Jean III , au lieu que d'Argentré soutient qu'elle ne l'a été que vers l'an 1456.

Commençons d'abord par examiner le texte de cette Coutume , & voyons ensuite ce qui résulte du Commentaire de l'anonyme qui l'a interprétée.

Termes de la Coutume, art. 209.

*Et est à savoir que toute la Seigneurie doit aller à l'aîné des enfans ès Barons & ès Chevaliers , & des enfans aînés qui en sont issus , & qui noblement se sont gouvernés eux & leurs prédécesseurs ès temps passés. Et il est entendu que les Juveigneurs n'auront emplus que les mots de l'Assise , si n'est tant comme le Duc Jehan , pere du Duc Artus , le corrigea.*

Les puînés concluent de ces derniers mots :

1°. Qu'il est certain que le Duc Jean II a corrigé l'Assise en faveur des puînés.

2°. Que cette correction ne pouvant être appliquée qu'à la constitution duc Jean II que nous examinons , il faut nécessairement que cette Loi ait eu les Barons pour objet , aussi bien que les autres Gentilshommes.

3°. Que cette correction , faite en faveur des puînés , a reçu comme le dernier sceau & le dernier degré de perfection , par la Coutume qui en a renouvelé l'exécution.

Mais après les observations qui ont été faites sur la véritable explication de cette Ordonnance , il est aisé de répondre à cette objection.

On peut accorder , si l'on veut , aux puînés , tout ce qu'ils supposent d'abord , & qui paroît prouvé par la très-ancienne Coutume.

Il est vrai que le Duc Jean a corrigé l'Assise ; il est vrai même qu'il l'a corrigée , si l'on veut , dans l'Ordonnance rapportée par Hevin. Ces deux propositions peuvent être véritables ; mais en quoi a-t-il corrigé l'Assise ? C'est ce qui reste à examiner.

Est-il nécessaire , pour pouvoir dire que ce Prince a corrigé l'Assise , qu'il l'ait corrigée dans le sens & dans la manière que les puînés le prétendent , c'est-à-dire , en fixant leur apanage au tiers ; & ne suffit-il pas , pour remplir toute l'étendue des termes de la très-ancienne Coutume , de faire voir qu'effectivement l'Assise a été corrigée par le Duc Jean II , quoiqu'à la vérité , ce soit dans un autre point que celui dans lequel les puînés veulent trouver ce changement.

Y y ij

Or, quel est ce point ? Il n'est rien de si facile que de l'expliquer.

L'Assise défendoit absolument toute division des fiefs de haute dignité ; elle ne permettoit pas même au pere de famille d'en faire aucun démembrement en faveur des puînés.

Voilà ce que la constitution de Jean II a changé : *Baronie*, dit cette Loi, *ne se départ mie entre freres, si le pere ne leur fait partie.*

Le pere a donc le pouvoir de leur en faire partie ; c'est le seul adoucissement que l'équité du Législateur ait cru devoir apporter à l'exécution de cette Loi.

Et cela ne suffit-il pas pour pouvoir dire avec la très-ancienne Coutume, que le Duc Jean, pere du Duc Artur, ou Artus, corrigea l'Assise ? *Ou que les puînés n'aurent emplus que les mots de l'Assise, si n'est tant comme le Duc Jean le corrigea* ; c'est-à-dire, si n'est dans le cas où le Duc a voulu qu'ils eussent plus que les mots de l'Assise ; & ce cas est celui du partage fait par l'autorité du pere de famille, auquel seul la Loi confie le pouvoir de déroger à sa disposition.

Observons, pour éclaircir encore cette difficulté, & pour mettre ce raisonnement dans tout son jour, que l'on ne peut donner que deux sens différens à ce passage de la très-ancienne Coutume.

L'un est celui qui vient d'être expliqué, & qui se réduit à n'entendre, par la correction de l'Assise, que l'autorité donnée, par le Duc Jean, au pere de famille d'y déroger en faveur des puînés.

L'autre, est celui que les puînés proposent, lorsqu'ils prétendent que le changement fait par le Duc Jean consiste en ce qu'il a fixé leur portion au tiers.

De ces deux sens, le dernier résiste à toutes les observations décisives qui ont été faites jusqu'à présent, & qui ne permettent pas de croire que le Duc Jean ait jamais pensé à arbitrer en général l'apanage des puînés.

L'autre sens, au contraire, s'accorde parfaitement avec toutes ces observations, & il concilie la très-ancienne Cou-

tume, dont il explique pleinement tous les termes, avec les usages & les Loix précédentes.

Après cela, il n'est pas difficile de se déterminer entre ces deux interprétations ; mais ce qui peut achever de donner la préférence à la dernière, c'est ce que l'on trouve écrit dans la très-ancienne Coutume, & qui marque que les Rédacteurs de cette Loi n'ont point cru eux-mêmes ; que la part des puînés eût été fixée au tiers, & qu'ainsi, ce qu'ils ont dit de la constitution du Duc Jean II, n'a aucun rapport à ce tiers imaginaire que l'on y cherche inutilement.

Dans le même chapitre 209, la Coutume parlant de la manière d'arbitrer la portion des puînés, s'explique de cette manière :

*Et le grant de la terre, & le nombre des enfans regardé, s'ils n'ont que débattre entre eux, Justice leur doit bailler à chacun son advenant par jugement, par le conseil & advisement des sages.*

Il ne faut point de commentaire pour montrer qu'une Coutume qui s'explique en ces termes, ne regarde pas la portion des puînés comme fixée & limitée par la Loi.

Car, s'il étoit vrai que cette portion fût fixée au tiers,

Pourquoi regarder le *grant de la terre & le nombre des enfans* ? La quantité de la terre, le nombre des enfans, sont des circonstances très-indifférentes, si la Coutume leur donne indistinctement, & dans tous les cas, le tiers pour légitime viager.

Pourquoi appeler ce tiers même *un advenant* ? Le terme d'advenant convient-il à ce qui est indépendant de toutes sortes de circonstances ?

Pourquoi enfin dire que la Justice donnera *cet advenant par le conseil & advisement des sages* ? A-t-on besoin de sages pour ordonner la simple exécution d'une Loi qui ne laisse rien à l'arbitrage du Juge ?

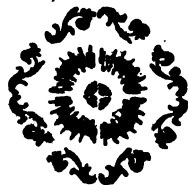
Droit-on, par exemple, que dans la Coutume de Paris, le Juge doit consulter *les sages* pour donner aux puînés la moitié ou le quart dans les fiefs ?

Ces termes ne marquent-ils pas visiblement un arbitrage ; un jugement incertain , dépendant des différentes circonstances , & par conséquent , ne prouvent-ils pas que la très-ancienne Coutume n'a point regardé la portion des puînés , comme fixée & déterminée par la constitution du Duc Jean II.

Cette maniere d'expliquer la très-ancienne Coutume , paroît beaucoup plus simple & plus naturelle que la distinction qui a été imaginée par les Auteurs des deux consultations imprimées à la fin des Arrêts de Frain , & qui a été suivie par M. de Riparfond , dans le Mémoire qu'il a fait sur cette question.

Ils prétendent qu'il faut distinguer deux sortes ou deux classes de Gentilshommes d'Assise : les uns descendus des anciens Barons ; les autres issus de parens moins élevés , mais qui avoient usurpé le gouvernement avantageux de l'Assise. Ils ajoutent que les termes de la très-ancienne Coutume ne regardent que les derniers , mais que les premiers se sont conservé le droit de l'Assise dans toute sa pureté.

L'examen de cette distinction , qui ne paroît pas trop solide , nous jetteroit dans de trop grandes dissertations ; il suffit de voir les consultations & le Mémoire ; & sans s'arrêter ici à les approfondir , on peut finir ce second temps , en concluant , de toutes les remarques qui ont été faites , que nous ne trouvons point encore jusqu'à la première réformation de la Coutume de Bretagne , aucun changement dans le droit de l'Assise , touchant la provision arbitraire des puînés.



# M A X I M E S

## S U R L A C O M P É T E N C E D E S J U G E S

### E N M A T I È R E C R I M I N E L L E.

*Maximes générales & communes à toutes sortes  
de Juges & de Cas.*

#### P R E M I È R E I N S T A N C E.

##### I.

**N**UL Officier n'est compétent pour informer, s'il n'a le caractère ou le droit de faire la fonction de Juge ou de Commissaire-Enquêteur.

Delà vient que par l'art. 5 du tit. 2 de l'Ordonnance criminelle, il a été défendu aux Prévôts de Maréchaux, de donner des commissions pour informer à leurs Archers, à des Notaires, Tabellions, ou aucunes autres personnes qu'à leurs Assesseurs, à peine de nullité de la procédure, & d'interdiction contre le Prévôt.

Cet article a été fait pour réformer l'usage, ou plutôt l'abus contraire qui s'étoit introduit.

Voyez sur cette question un plaidoyer de M. de Harlay, Avocat-Général, fait en 1695, dans une cause où il s'agissoit de la Jurisdiction criminelle de l'ordre de Malthe sur ses Chevaliers & autres Membres, à l'occasion du *Frere Gorillon*.

##### I I.

Dans le Droit commun, le Juge du lieu du délit est seul compétent.

On tenoit autrefois en France, que l'on devoit suivre en matiere criminelle la même regle qu'on observe en matiere civile, & renvoyer la connoissance des crimes pardevant le

Juge du domicile de l'accusé. Il est facile de concevoir la foule d'inconvéniens auxquels cette maxime donnoit lieu.

On a commencé à s'en éloigner dans l'Ordonnance de Rouffillon, art. 19, qui porte que le procès sera fait dans la Jurisdiction où le délit aura été commis ; mais seulement *lorsque le délinquant aura été pris dans le lieu du délit, sans que le Juge soit tenu le renvoyer en autre Jurisdiction dont l'accusé se prétendra domicilié.*

L'Ordonnance de Moulins, art. 35, a retranché cette condition, & a fixé la Jurisprudence telle que l'Ordonnance de 1670 l'a suivie, non-seulement en n'obligeant point le Juge du lieu du délit à renvoyer l'accusé, quoique pris hors de son territoire, pardevant le Juge du domicile ; mais en obligeant, au contraire, le Juge du domicile à renvoyer le prisonnier pardevant le Juge du lieu du délit, s'il en est requis.

Dans le temps de la rédaction de l'Ordonnance de 1670, M. le premier Président de Lamoignon remontra que cette maxime, observée à la lettre & à la rigueur, étoit sujette à deux inconvéniens.

Le premier, qu'elle engage souvent à confier l'instruction d'un procès criminel à un Juge ignorant, corrompu, suspect, ou foible, & qu'elle prive par-là les Supérieurs de choisir le Tribunal le plus digne.

Cette réflexion méritoit peu l'honneur qu'elle a reçu d'avoir été mise dans la bouche d'un si grand Magistrat, puisque si on l'écoutoit, la compétence des Juges seroit arbitraire en matière criminelle, & il n'y auroit point de Tribunal qu'on ne pût dépouiller.

Le second, qu'il y a des crimes, continus ou successifs, comme, par exemple, le vol, le rapt. Ces crimes ne se commettent pas seulement dans le lieu où le vol a été fait, & où la personne ravie a été enlevée ; ils durent, ou plutôt ils se renouvellent à chaque moment, tant que la chose volée ou la personne ravie est dans la possession du voleur ou du ravisseur.

En ces cas, fera-t-il juste de préférer le Juge du lieu où le crime

crime a commencé , au Juge qui a fait arrêter le criminel ?

M. Puffort répondit à cette difficulté , que les deux Juges , dans cette espece de crimes , étoient Juges du lieu du délit , & qu'ainsi , le Parlement pourroit choisir entre les deux , celui auquel il jugeroit à propos de renvoyer le procès.

Suivant ce principe , il semble que régulièrement dans ces cas , le Juge qui a fait faire la capture mériterait la préférence.

### I I I.

Cette règle , qui veut que le lieu du délit décide de la compétence du Juge , souffre quatre exceptions.

Les trois premières sont fondées sur des fins de non-recevoir résultantes de la conduite ou du silence des parties intéressées à demander le renvoi.

La dernière dépend de la qualité du crime ou de celle des personnes.

La première exception est fondée sur ce principe , qu'en matière criminelle les Juges qui se trouvent saisis de la personne d'un accusé , ne sont point obligés de le renvoyer d'eux-mêmes , s'il n'est pas de leur compétence , excepté dans les cas où l'Ordonnance le leur enjoint expressément.

Ainsi , la règle de l'incompétence de tout autre Juge que celui du lieu du délit , cesse , lorsque ni l'accusé , ni la partie publique , ni aucune autre partie ne demandent le renvoi ; en sorte que si , en cause d'appel , le procès étant jugé , on proposoit ce moyen , on n'y auroit aucun égard.

Aussi l'art. 1. de l'Ordonnance criminelle , dit bien que l'accusé sera renvoyé devant le Juge du lieu du délit : mais elle ajoute ces mots , *si le renvoi est requis*.

La seconde exception est établie dans l'art. 2 du titre 1 de l'Ordonnance criminelle , qui porte que la partie qui aura rendu plainte devant un Juge , ne pourra demander le renvoi devant un autre , encore qu'il soit le Juge du lieu du délit.

La crainte des longueurs & des vexations auxquelles le

*Tome V.*

*Z z z*



changement de Tribunal pourroit exposer un accusé, ont été le motif de cet article.

La troisieme exception est aussi marquée dans l'Ordonnance, tit. 1, art. 3.

Cet article établit une fin de non-recevoir très-dure contre l'accusé qui n'aura pas demandé son renvoi avant que d'entendre la lecture du premier témoin à la confrontation.

*Dura sed justa Lex*, en faveur du secret & de l'expédition.

La quatrieme exception, fondée sur la qualité du crime, ou sur celle de la personne, est que toutes les fois que le cas ou la personne sont, par une attribution particuliere, de la compétence d'un certain Juge, comme des Juges Royaux, ou des Prévôts, ou des Eaux & Forêts, &c., en ce cas, la regle du lieu du délit cesse absolument, avec la limitation néanmoins qui sera expliquée dans la suite.

#### I V.

**Tout Juge est compétent pour informer.**

Cette regle paroît d'abord absolument contraire à la précédente.

Cependant, il faut remarquer d'abord qu'il ne s'agit, dans celle-ci, que d'informer; au lieu que dans l'autre, il s'agit de toute l'instruction & du jugement.

Mais pour entendre plus parfaitement le véritable sens de cet axiome vulgaire de procédure criminelle, on peut dire que cette regle s'entend premièrement des cas auxquels il n'y a point encore de renvoi requis; alors tout Juge est compétent, pourvu néanmoins que la vraisemblance y soit observée, & qu'il ne paroisse pas qu'il y ait eu de l'affectation dans le choix du Juge.

2<sup>o</sup>. Cette regle suppose encore qu'il y ait du doute & de l'obscurité dans la question de la compétence; alors on veut récompenser la diligence des Juges; & pour ne leur en pas faire perdre le fruit, ou plutôt pour empêcher que la Justice

ne le perde, on sauve, autant qu'il est possible, cette première partie de l'instruction.

3°. Le cas principal où cette maxime doit avoir lieu, est lorsque le Juge qui a informé est le Juge du territoire, quoiqu'il ne le fût pas par la qualité du cas, ou par celle de la personne dont la connoissance est réservée à un autre Juge; comme, par exemple, si le Juge du territoire est le Juge d'un Seigneur, & que le cas soit royal, ou que ce soit un Prévôt Royal qui soit le Juge du lieu, & que le cas soit Prévôtal.

Alors, il est permis au Juge ordinaire d'informer, même de décréter contre les accusés, à la charge d'en avertir les Baillis & Sénéchaux, ou leurs Lieutenans Criminels, par acte signifié à leur Greffe, lesquels doivent envoyer chercher ensuite le procès & les accusés, suivant l'art. 16 de l'Ordonnance criminelle.

Elle y ajoute une condition importante, qui est que le Juge informe *en flagrant délit*.

Cela ne s'observe pas toujours à la rigueur, & l'on profite souvent de l'information faite par le Juge du territoire, quoiqu'elle ne soit pas faite en flagrant délit, pourvu qu'elle soit antérieure à celle du Juge privilégié.

La raison de cette maxime est fondée sur l'importance d'assurer promptement les preuves dans la chaleur de l'action; elles s'échappent souvent lorsqu'on leur donne le temps de se refroidir.

Il résulte de tout ce qui vient d'être observé, que le vrai cas de la maxime, qui veut que tout Juge soit compétent pour informer, est celui du *flagrant délit*.

## V.

*Tous Juges, à la réserve des Juges & Consuls des Marchands, & des moyens & bas Justiciers, pourront connoître des inscriptions de faux incidentes aux affaires pendantes pardevant eux, & des rébellions commises à l'exécution de leurs Jugemens.*  
Ordonnance criminelle, tit. 1, art. 20.

Z z z ij

Cette maxime est une des regles les plus générales qu'il y ait en cette matiere ; elle ne souffre aucune restriction , si ce n'est peut-être par rapport à certaines personnes que leur qualité ne soumet qu'à la Jurisdiction du Parlement , comme les Conseillers , les Pairs ; il en seroit encore de même à l'égard des Ecclesiastiques , s'il étoit question de leur instruire le procès pour une rébellion faite à l'exécution d'un jugement prononcé par un Juge de Seigneur.

## V L

Tous Juges , même ceux des Seigneurs , sont compétens pour ordonner la publication de Monitoires dans les cas où faire se doit. *Ord. crim. tit. des Monitoires, art. 1.*

La prévention peut être considérée en trois cas différens : car , comme il y a deux sortes de Juges en général , savoir , les Juges Royaux & ceux des Seigneurs , il est évident que par une combinaison exacte , on peut trouver trois especes qu'il est important de distinguer.

Car , ou le Juge Royal prévient le Juge de Seigneur , ou le Juge de Seigneur prévient le Juge de Seigneur , ou enfin le Juge Royal prévient le Juge de Seigneur ; c'est cette distinction qui donne lieu aux trois maximes suivantes.

Il n'y a point de prévention entre les Juges Royaux. *Ord. Crim. tit. 2, art. 7.*

Par l'Ordonnance d'Orléans , art. 71 , les Juges Royaux ordinaires avoient la prévention sur les Prévôts des Maréchaux.

Par l'art. 46 de l'Ordonnance de Moulins , & par l'art. 20 de celle de Blois , les Présidiaux ont , par concurrence & prévention , la connoissance des cas attribués aux Prévôts des Maréchaux.

M. Puffort prétendoit que ces deux dernieres Ordonnances avoient tacitement dérogé à celle d'Orléans , & réduit la prévention entre Juges Royaux , au seul cas des Juges Présidiaux , à l'égard des Prévôts des Maréchaux.

Sans examiner si cette conjecture étoit juste, il est certain que l'Ordonnance de 1670 a véritablement dérogé à celle d'Orléans, & qu'ainsi les Juges ordinaires n'ont plus la prévention sur les Prévôts des Maréchaux.

Cette règle souffre deux exceptions :

La première n'a lieu que dans les cas Prévôtaux, dans lesquels, suivant l'art. 15 du premier titre de l'Ordonnance criminelle, les Présidiaux ont la préférence sur les Prévôts des Maréchaux, Lieutenans Criminels de Robe-Courte, &c., s'ils ont décrété avant eux ou le même jour ; *sans déroger néanmoins aux privilèges du Lieutenant Criminel de Robe-Courte du Châtelet de Paris*, ainsi qu'il est dit dans la fin du dernier article du titre second de l'Ordonnance criminelle.

Ce privilège, en cette matière, consiste en ce que le Lieutenant Criminel, & le Lieutenant Criminel de Robe-Courte, ont réciproquement entre eux la concurrence & la prévention.

La seconde a lieu dans toutes sortes de cas ; mais elle suppose la négligence de l'Inférieur, plutôt que la diligence du Supérieur. Cette exception a été ajoutée à l'Ordonnance sur l'avis de M. Talon, & elle est conçue en ces termes : *Au cas néanmoins que trois jours après le crime commis, nos Juges ordinaires n'aient informé & décrété, les Juges Supérieurs pourront en connoître*, art. 7 de l'Ord. crim. tit. 1.

Il est visible qu'en ce cas, il s'agit plutôt d'un droit de dévolution, que d'un droit de prévention.

On trouve un exemple de cette espèce de droit de dévolution dans l'Edit de 1554, touchant la Jurisdiction des Lieutenans Criminels. Art. 6.

Cet article porte que les Lieutenans Criminels peuvent prendre connoissance des crimes commis dans les Justices de leur ressort ; *en cas de négligence, d'en faire punition par nos Juges des lieux, dedans un mois après que les cas seront commis, pourvu qu'il n'y ait eu informations faites & commission décrétee & exécutée, & en soient procès pendans pardevant eux.*

## V I I.

Il n'y a pas de prévention non plus entre les Juges des Seigneurs, encore que celui qui a prévenu soit le supérieur de l'autre. *Art. 8 du même titre.*

Cet article est contraire à la disposition de quelques Coutumes, comme M. de Lamoignon le remarqua lors des conférences tenues au sujet de la rédaction de l'Ordonnance; néanmoins, il ajouta que l'article lui paroissoit bon.

Le motif de cet article, comme du précédent, est d'éviter les conflits, trop favorables aux criminels.

## V I I I.

Le Juge Royal n'a pas non plus droit de prévention sur les Juges des Seigneurs, mais simplement droit de dévolution, si les Juges des Seigneurs n'ont pas informé & décrété dans les vingt-quatre heures après le crime commis; & en ce cas même, il n'appartient qu'aux Baillis & Sénéchaux de prévenir, ou plutôt de suppléer la négligence des Inférieurs. *Art. 9 du tit. 1. de l'Ordonnance criminelle (\*)*.

Cet article souffre deux exceptions qui sont marquées dans l'article même.

L'une regarde les Coutumes qui ont une disposition con-

(\*) Avant l'Ordonnance on suivoit en ce point la disposition des Coutumes & la possession.

Les Coutumes établissent deux sortes de préventions.

Dans les unes, comme dans celle de Vermandois, & dans quelques-unes de Picardie, la prévention étoit absolue, c'est-à-dire, que le Juge Royal demeurait saisi de l'affaire, malgré la revendication du Seigneur.

Dans les autres, la prévention n'étoit que conditionnelle, & à la charge du renvoi, s'il étoit requis par le Seigneur, comme dans les Coutumes du Maine, de l'Anjou, du Poitou.

Mais M. Talon observe, dans le procès-verbal, &c. que l'usage avoit non-seulement réformé ces Coutumes, en sorte que la prévention conditionnelle étoit entièrement abolie, mais que dans les lieux même où les Coutumes ne donnent pas la prévention aux Juges Royaux, les Lieutenans Criminels s'en étoient presque tous mis en possession.

traire ; mais comme elles peuvent être de deux sortes , c'est-à-dire , ou pour la prévention absolue , ou pour la prévention conditionnelle , il reste à savoir si l'on suivra ce que dit M. Talon , que l'usage avoit égalé ces deux especes de prévention , & que les Juges Royaux ne renvoyent jamais les affaires criminelles dont ils sont une fois saisis.

Je crois cette opinion assez sûre , soit parce qu'il est indécemment que des Officiers Royaux n'aient travaillé que pour des Juges de Seigneur , soit par les inconvéniens qui peuvent arriver de ces renvois & des conflits qu'ils font naître.

L'autre exception regarde le Châtelet de Paris , qui , par une Loi tacite & par une Coutume non écrite , étoit en possession de prévenir toutes les Justices qui étoient autrefois dans Paris. *Ibid.*

## I X.

Mais ce droit de dévolution établi en faveur des Juges Royaux Supérieurs sur les inférieurs , & en faveur des Baillis & Sénéchaux sur les Juges des Seigneurs , fait naître une question importante par rapport à la qualité des crimes qu'il s'agit de poursuivre & de punir.

Il y en a qui sont publics & notoires ; il y en a qui sont occultes & secrets ; il y en a qui se consomment par une seule action ; il y en a , au contraire , qui consistent dans une suite & une continuité d'actions , & dans lesquels la Justice punit moins l'acte que l'habitude du crime , comme l'usure , les exactions illicites , les concussions , &c.

Etendra-t-on à tous ces crimes indistinctement la règle établie par l'Ordonnance , & le droit donné aux Supérieurs de connoître des délits , dont les Inférieurs ou les Juges des Seigneurs n'auront pas connu dans les trois jours ou dans les vingt-quatre heures ?

Si les Supérieurs ou les Juges Royaux connoissent en ces cas des crimes commis dans les Justices subalternes , par droit & à titre de prévention , il n'y auroit certainement aucune

distinction à faire , parce que le droit résideroit alors dans la personne des Supérieurs , & il seroit absolument indépendant de la conduite des Inférieurs.

Mais ce droit , comme on ne sauroit trop l'observer , est beaucoup plus un droit de dévolution , qu'un droit de prévention ; & puisqu'il n'est pas tant fondé sur l'autorité du Supérieur , que sur la négligence de l'Inférieur , il semble qu'il doive cesser toutes les fois qu'on ne peut lui reprocher aucun retardement ; & c'est ce qui arrive dans les crimes occultes , & dans ceux qui ont une espèce de progrès insensible & secret. Sera-t-il juste que le Prévôt soit privé de la connoissance d'un crime caché , parce que le hasard l'aura découvert plutôt au Bailli qu'à lui ?

D'un autre côté , comme on ne peut trop exciter la vigilance des Juges , on ne sauroit trop aussi la récompenser ; & comme il en faut plus pour découvrir & pour poursuivre un crime occulte , que pour prendre connoissance d'un crime public , il semble , que c'est au contraire , parce que le crime étoit occulte , qu'on doit être porté à récompenser la vigilance & la pénétration de celui qui l'a découvert , en lui confiant le soin de le punir.

On a cherché des tempéramens pour concilier ces deux opinions.

Quelques Officiers de Province ont prétendu que lorsqu'il n'y avoit point de partie civile ni de dénonciateur , & que c'étoit la partie publique qui , d'elle-même , demandoit à faire informer d'un crime secret , alors la prévention , ou plutôt le droit de dévolution , devoit avoir lieu , parce que si celui qui fait la fonction de partie publique dans les Sieges inférieurs , avoit eu la même application que le Procureur du Roi du Siege supérieur , il auroit eu le bonheur de faire la même démarche ; & qu'ainsi , il y a lieu de favoriser la vigilance de l'un , & de punir la négligence de l'autre. Mais lorsqu'il y a une partie civile ou un dénonciateur , comme ce ne peut être que le hasard , & souvent l'ignorance de la partie civile ou du dénonciateur , qui l'adresse à un Procureur du Roi plutôt qu'à l'autre ,

tre, il ne feroit pas juſte que cette ignorance ou ce haſard pût dépouiller la Jurifdiſtion naturelle, pour porter un procès dans un Tribunal extraordinaire, dont l'autorité ceſſe toutes les fois qu'on ne peut imputer aucune négligence aux premiers Juges.

Cette diſtinction, qui ne paroît point avoir été approuvée par aucun Arrêt de Règlement, a plus de couleur que de ſolidité, parce que c'eſt ſouvent le miniſtere public qui cherche & qui trouve une partie civile ou un dénonciateur, & qu'ainſi, il n'eſt pas moins juſte dans ce cas, de récompenſer la diligence du Procureur du Roi, que lorsqu'il eſt ſeule partie.

Le tempérament le plus approuvé, & qui a été autoriſé par un Arrêt ſervant de Règlement entre les Officiers du Bailliage & de la Prévôté de Montdidier, rendu ſur l'avis de M. Talon, eſt de ne compter les trois jours de l'Ordonnance à l'égard des crimes occultes, ou dont le progrès eſt inſenſible, que du jour qu'ils ſont devenus publics; & il dépend, après cela, de la prudence des Juges de décider ſuivant les circonſtances des affaires, du degré de notoriété qui eſt ſuffiſant pour mettre les premiers Juges en demeure.

S'il falloit ſe déterminer abſolument ſur cette queſtion, on ne pourroit prendre que trois partis :

Ou de n'appliquer la diſpoſition de l'Ordonnance qu'aux crimes notoires & publics, que tout Juge attentif peut & doit connoître; & à l'égard des autres crimes, de conſerver l'ordre de Jurifdiſtions, quand même le Supérieur auroit prévenu.

Ou, au contraire, de ſ'attacher à la lettre de l'Ordonnance, & de rejeter toute diſtinction, parce que la Loi ne diſtingue point; enſorte que la prévention ait lieu indirectement après les trois jours ou les vingt-quatre heures, ſoit que le crime ſoit public, ſoit qu'il ſoit ſecret & caché.

Ou enfin, d'entrer dans la queſtion de la notoriété, ſuivant le tempérament de M. Talon, & de ne compter les trois jours, à l'égard des crimes occultes, que depuis que le crime eſt devenu public.

*Tome V.*

A a a



De ces trois partis, le premier est le plus mauvais, parce qu'il favorise la paresse & la négligence des Officiers, & ne leur laisse aucun aiguillon pour les exciter à faire leur devoir.

Le second est certainement le meilleur de tous pour le Palais, parce qu'il est plus propre à attirer une pratique nombreuse par la multitude des conflits auxquels il peut donner lieu; & que d'ailleurs il rend le pouvoir des Juges Souverains absolument arbitraire, puisque rien ne peut l'être davantage, que de décider de ce que l'on appelle *notoriété*; ce qui seroit cependant le seul principe de décision, si l'on prenoit ce parti.

On peut dire même, que si l'on devoit décider de l'ordre des Jurisdictions comme du bien des Particuliers, il n'y auroit rien de plus équitable que ce tempérament, puisqu'il conserveroit aux premiers Juges tout ce qui leur appartient, jusqu'à ce que, par une négligence criminelle, ils eussent mérité de le perdre, en ne poursuivant point un crime devenu notoire & public.

Mais comme les Loix ne doivent pas être faites pour les Juges, & que l'ordre des Jurisdictions étant une portion considérable du droit public, doit être aussi uniquement réglé par rapport au bien public; il semble que le parti le plus simple, & par conséquent le plus avantageux, seroit de suivre l'Ordonnance à la rigueur, & de rejeter absolument la distinction des crimes occultes & des crimes publics.

1°. Parce que cette distinction n'est écrite dans aucune Loi; cependant il y a eu de tout temps des crimes occultes & des crimes notoires. Ce n'est point ici une distinction subtile qui n'existe que dans l'imagination du Jurisconsulte; elle est dans la nature; pourquoi donc n'est-elle pas dans la Loi? si ce n'est parce que la Loi l'a rejetée avec réflexion, par la crainte des inconvénients auxquels elle pourroit donner lieu.

2°. Parce qu'elle peut donner lieu à un grand nombre de conflits; dont la décision seroit toujours trop arbitraire; puisque, comme on l'a déjà dit, elle se réduiroit uniquement à déterminer le degré de notoriété, qui seroit suffisant pour

## SUR LA COMPÉTENCE DES JUGES, &c. 555

accuser les premiers Juges de négligence ; ce qu'il est souvent très-difficile de découvrir, pour ne pas dire impossible.

30. Parce qu'en ne distinguant point ces deux espèces de crimes, on oblige les Officiers inférieurs à avoir une attention égale sur tous les crimes, de quelque nature qu'ils puissent être, dans la crainte d'être prévenus par les Supérieurs ; & c'est cette attention que les anciennes, & les nouvelles Ordonnances ont voulu exciter, par l'émulation louable qu'inspire aux Officiers la crainte de la prévention.

Ainsi, par toutes ces raisons, & sur-tout par celle de la simplicité, qui doit régner encore plus dans les Ordonnances criminelles que dans les autres, s'il s'agissoit de décider cette question par une Loi générale, je croirois qu'il seroit avantageux au public de confirmer, par une disposition expresse, la maxime que le silence des Loix précédentes semble avoir suffisamment établie.

## APPELLATIONS.

L'appel comme de Juge incompétent & récusé, ne suspend point l'instruction ; & si les accusés refusent de répondre, le procès leur sera fait comme à des muets volontaires. La raison de cette maxime est évidente par elle-même ; elle est écrite dans l'art. 3 du tit. 24 de l'Ordonnance de 1670.

Autrefois on a tenu le contraire, & l'Ordonnance de Rouffillon, art. 18, distinguoit entre l'exécution du décret, qui ne pouvoit être suspendue par l'appel comme de Juge incompétent, & l'instruction qui demouroit en suspens, si l'appel étoit fondé sur l'incompétence ou sur la récusation des Juges.

La nouvelle Ordonnance a très-sagement dérogé à cette disposition, quoiqu'elle eût des partisans, & entre autres M. le premier Président de Lamoignon ; il est aisé de concevoir ici la raison de douter, & celle de décider.

M. Talon avoit proposé de prendre un tempérament en

A a a a ij

suivant l'Ordonnance de Rouffillon, qui étoit d'obliger l'accusé à coter un Procureur, sans quoi l'appel comme de Juge incompetent ne seroit pas suspensif.

## I I.

Les procédures faites avec les accusés, volontairement & sans protestation depuis leurs oppositions, ne pourront leur être opposées comme fins de non-recevoir. *Art. 3 du tit. 25 de l'Ordonnance.*

Cette maxime est une suite de la précédente; comme l'appel n'arrête point l'instruction, aussi l'instruction ne préjudicie point à l'appel.

## I I I.

Il n'y a que deux degrés de Jurisdiction en matiere criminelle, dans les cas qui méritent peine afflictive; & les appellations de toutes Sentences préparatoires, interlocutoires ou définitives, doivent être directement portées au Parlement.

Dans les autres cas, les accusés ont l'option de porter l'appel, ou pardevant les Baillis & Sénéchaux, ou en la Cour. *Tit. 25 de l'Ordonnance de 1670, art. 1.*

Par la disposition de l'Edit de Cremieu, *art. 22*, lorsqu'il s'agissoit de Sentences portant condamnation à peine afflictive, si l'accusé appelloit à la Cour, son appel devoit y être porté, *omisso medio*; que s'il appelloit purement & simplement, sans dire pardevant quels Juges, l'appel devoit être jugé par les Baillis & Sénéchaux, & ensuite être porté en la Cour.

Lorsqu'il n'étoit question que de moindres peines, on suivoit l'ordre des Juridictions, quand même les accusés déclaroient formellement qu'ils appelloient au Parlement.

L'esprit de cette Jurisprudence étoit de ne donner l'option aux accusés de relever leur appel en la Cour, ou pardevant les Baillis & Sénéchaux, que dans le cas où il échet peine afflictive, & de suivre dans les autres l'ordre naturel des Juridictions.

L'Ordonnance de 1539, art. 163, plus simple, mais dans un esprit entièrement opposé à celle de Cremieu, voulut que toutes les appellations, en matière criminelle, fussent portées indistinctement es Cours de Parlement.

Mais le Roi François Ier dérogea lui-même, deux ans après, à cette Ordonnance, par la Déclaration du 20 Novembre 1541, & prenant toujours une route contraire à l'Edit de Cremieu, il ordonna que lorsque la Sentence contiendrait une condamnation à peine afflictive, l'appel en seroit toujours porté au Parlement, & que dans les autres cas, les Parties se pourvoiroient pardevant les Juges du Ressort.

Le Parlement, en enregistrant cette Déclaration, la modifia, en ordonnant qu'il seroit en l'option & élection des pauvres prisonniers appellans de l'emprisonnement & longue détention de leurs personnes, ou du refus & déni de droit, d'appeler *niement en ladite Cour, des torts & griefs prétendus à eux faits par lesdits Juges*.

Par les Edits & Déclarations concernant la création & Jurisdiction des Lieutenans Criminels, on a confirmé, ou tacitement, ou expressément, la règle établie par la Déclaration ou l'Edit ou 1541.

A toutes ces Loix a succédé la dernière Ordonnance, dans la rédaction de laquelle il semble qu'on avoit d'abord voulu renouveler la disposition de l'art. 163 de l'Ordonnance de 1539, ce qui donna lieu à M. de Lamoignon de s'élever contre cette Loi, & de proposer l'exécution de la Déclaration de 1541.

M. Talon approuvoit la disposition de l'article tel qu'il avoit été projeté pour les Jugemens définitifs, & pour ceux qui sont à peine afflictive; mais il prétendoit que dans les affaires légères, ou lorsqu'il ne s'agissoit que d'une simple instruction, on devoit laisser aux Parties la liberté de se pourvoir pardevant les Lieutenans Criminels, pour prévenir les longueurs de la prison auxquelles un accusé innocent pourroit souvent se trouver exposé, lorsqu'il auroit un accusateur puissant &

accrédité dans la Province, s'il falloit nécessairement recourir au Parlement,

Cette opinion n'étoit pas soutenable, pour ce qui regarde l'appel du décret & de l'instruction; car dès le moment que l'on convient que l'appel de Jugement définitif doit être porté au Parlement, il seroit absurde de porter ailleurs l'appel des Jugemens préparatoires, qui souvent influent considérablement sur le Jugement définitif; & d'ailleurs, si lorsque l'appel des Jugemens définitifs est porté au Parlement, le Parlement trouve que les Jugemens préparatoires ont été mal confirmés par les Baillis ou Sénéchaux, & qu'il faille les infirmer, en quelles longueurs, & dans quels inconvénients, la nouvelle instruction qu'il faudroit faire, ne jettera-t-elle pas les accusés & les Parties civiles, & la Justice même, à une infinité de traverses?

Mais l'avis de M. Talon, pour les affaires légères, étoit conforme à l'esprit du Parlement dans l'Arrêt d'enregistrement de la Déclaration de 1541; & c'est en effet ce que l'on a suivi, en l'expliquant encore plus clairement que le Parlement ne l'avoit fait, & en donnant la liberté aux accusés, dans les affaires peu importantes, de se pourvoir ou au Parlement, ou pardevant le Juge du ressort.

Ainsi l'Ordonnance de 1670 est diamétralement opposée à celle de Cremieu.

L'esprit de l'une étoit de ne donner l'option aux accusés; que dans les cas qui méritoient peine afflictive; & elle s'étoit tellement attachée à suivre l'ordre du Ressort, que lorsque l'accusé s'étoit contenté d'appeler purement & simplement, sans ajouter qu'il appelloit au Parlement, alors le procès devoit être jugé d'abord par les Baillis & Sénéchaux, & ensuite par le Parlement.

L'esprit de l'autre est au contraire, de ne donner l'option aux accusés que dans les affaires légères, & de donner au Parlement la connoissance de toutes les appellations de Sentences qui ont la peine afflictive, soit que les accusés se pourvoient par devant le Parlement, soit qu'ils ne le vont point.

L'Edit de Cremieu rendoit les Baillis & Sénéchaux Juges

nécessaires des Jugemens rendus dans les cas, qui ne méritent point de peine afflictive, quand même les accusés voudroient aller au Parlement.

L'Ordonnance de 1670 leur donne le choix d'aller à l'un ou à l'autre Tribunal.

Ainsi, l'esprit de cette nouvelle Loi est de retrancher, autant qu'il est possible, les degrés de Jurisdiction en matière criminelle; & cet esprit paroît beaucoup plus conforme au bien de la Justice, que celui de l'Ordonnance de Cremieu.

J'ai vu agiter, sur cet article, deux questions importantes.

L'une générale, qui consiste à savoir si, lorsque le Juge du Ressort est un Juge de Seigneur, comme cela arrive souvent dans les Pairies qui reçoivent les appellations des Justices inférieures, on peut lui appliquer ce qui a été établi par l'Ordonnance en faveur des Baillis & Sénéchaux, en sorte que les accusés aient le choix de porter leur appel devant ce Juge, ou au Parlement.

D'un côté, on dit que l'Ordonnance n'a point eu en vue de donner une attribution spéciale aux Baillis & Sénéchaux, mais simplement de marquer que dans les affaires légères, il seroit libre aux accusés de suivre l'ordre naturel des Juridictions; elle s'est servie de l'exemple des Baillis & Sénéchaux, parce que c'est le cas le plus commun, *demonstrandi, non limitandi animo*.

Les mêmes raisons qui ont fait donner ce choix aux accusés, à l'égard des appellations qui se relevent pardevant les Baillis & Sénéchaux, doivent leur faire accorder la même liberté, par rapport aux appellations qui se portent devant les Juges des Seigneurs; la facilité, la promptitude de l'expédition ne sont ni moins nécessaires, ni moins favorables dans un cas que dans l'autre; & si l'on en jugeoit autrement, il s'ensuivroit que les Sujets du Roi qui ont été accusés dans une Justice Seigneuriale, seroient de pire condition que ceux qui sont poursuivis dans l'étendue d'une Justice Royale, puisque les uns pourroient se pourvoir devant

le Juge du Ressort, au lieu que les autres seroient toujours forcés, pour les affaires les plus légères, d'avoir recours à l'autorité du Parlement.

De l'autre côté, on répond qu'il faut s'attacher à la lettre de l'Ordonnance, & qu'elle a exclu tous autres Juges, en ne nommant que les Baillis & Sénéchaux; que c'est ce qui paroît encore plus clairement par la tradition des articles d'Ordonnances qui ont décidé diversement cette question, mais qui s'accordent tous à ne faire mention que des Baillis ou Sénéchaux; en un mot, des Juges Royaux du Ressort. *Voyez Cremieu, art. 22, & Déclaration sur l'art. 163 de 1539, & l'Ordonnance de 1670, tit. 26, art. 1.*

On ajoute que quelque légères que paroissent certaines affaires criminelles, le public y est presque toujours intéressé; & qu'ainsi, l'esprit & le vœu des plus sages Ordonnances seroient qu'elles fussent toutes portées directement, & *omisso medio*, par appel au Parlement; que ce n'est que par des motifs d'équité qu'on a bien voulu se relâcher de cette règle en certains cas, en faveur des accusés, mais qu'on ne l'a fait qu'en leur donnant des Juges, dans les lumières & dans l'expérience desquels la Loi peut prendre plus de confiance que dans les Officiers des Seigneurs; que c'est pour cela que l'on a renvoyé ces appellations pardevant les Baillis & Sénéchaux, qui ne sont point employés dans l'Ordonnance comme simples Juges du Ressort, ni comme un exemple & par forme de démonstration, mais qui y sont marqués taxativement & d'une manière limitative qui exclut tous autres Juges.

Si l'on n'avoit pas eu cette intention, l'on se seroit servi simplement du terme de *Juge du Ressort*, qui convenoit également aux Juges Royaux & à ceux des Seigneurs; mais on a évité cette expression, & on s'est attaché à celle de Baillis & Sénéchaux, pour marquer qu'en ce cas, le droit de Ressort n'a lieu qu'en leur faveur, & qu'il cesse à l'égard de tous les autres Juges.

Pour décider cette question, on peut prendre trois partis.  
On

## SUR LA COMPÉTENCE DES JUGES, &c. 561

Ou d'égaliser en ce point les Juges des Pairies, & autres qui connoissent des appellations des Justices inférieures aux Baillifs & Sénéchaux :

Ou de leur refuser ce droit, & de tenir pour maxime que le Parlement est le seul Juge de l'appel des Jugemens rendus en matiere légère, lorsque le Juge du Ressort est un Juge de Seigneur ;

Ou enfin de décider qu'en ce cas l'appel seroit porté, non devant le Juge ordinaire du Ressort, mais devant les Baillifs & Sénéchaux qui connoissent des cas royaux dans l'étendue de la Justice où l'appel se relève ordinairement, ce que l'on ne pourroit faire qu'en regardant le droit de recevoir ces sortes d'appellations, comme une espèce de cas Royal dont l'attribution est faite aux Baillifs & Sénéchaux.

Si l'on faisoit une Loi nouvelle sur cette matiere, ce dernier parti paroîtroit le meilleur & le plus équitable.

Mais jusqu'à ce qu'il y ait une Loi, l'usage semble avoir établi qu'en ce cas, les Parties se pourvoient immédiatement au Parlement, & cela par le principe qui vient d'être expliqué, que l'esprit des Ordonnances est d'abolir les degrés de Jurisdiction en matiere criminelle, & de suivre en ce point, la disposition de l'Ordonnance de 1539 ; ou si l'on s'en écarte, de ne le faire que lorsque l'appel peut être pardevant les Baillifs & Sénéchaux ; or, c'est ce qui ne se peut faire jusqu'à ce qu'il y ait une Loi qui l'ordonne, lorsque le Juge du Ressort est un Juge du Seigneur, parce qu'alors, le Baillif est absolument incompetent pour recevoir l'appel ; il ne reste donc plus que la seule voie de se pourvoir au Parlement, & c'est celle que l'on suit.

La seconde question que j'ai vu agiter sur cet article, & qui a été solennellement décidée après avoir su les intentions du Roi, par Arrêt rendu sur mes Conclusions dans le mois d'Avril 1700, en la Chambre de la Tournelle, les deux Chambres Assemblées, consistoit à savoir, si le Barois devoit être excepté de la disposition générale de cet article, & si dans les cas même où il échet de prononcer peine afflictive,



**l'appel des Sentences** rendues par les Juges inférieurs au Bailli de Bar, devroit être porté pardevant ce Juge, avant que d'être relevé en la Cour.

On l'a ainsi décidé, suivant les termes précis des Concordats passés entre nos Rois & les Ducs de Lorraine.

Il y avoit un Arrêt contraire, rendu sur les conclusions de M. Talon en 1670, auquel M. le Duc de Lorraine fut reçu opposant par l'Arrêt rendu sur mes conclusions.

#### IV.

Les procès criminels pendans pardevant les Juges des lieux, ne peuvent être évoqués par le Parlement, si ce n'est qu'après avoir vu les charges, on connoisse que la matiere est légère & ne mérite pas une plus ample instruction; auquel cas le Parlement peut évoquer, à la charge de juger sur le champ à l'audience, & de faire mention dans l'Arrêt de la lecture des charges & informations, le tout à *peine de nullité*, art. 5 du tit. 26 de l'Ordon. de 1670.

Les anciennes Ordonnances & l'usage donnoient aux Parlemens la liberté d'évoquer certains Procès criminels dont l'importance étoit assez grande pour mériter que l'instruction s'en fît au Parlement.

Voyez l'Ordonnance de Charles VII en 1453, art. 34, & de François I<sup>er</sup> en 1525.

Aujourd'hui ce pouvoir ne s'exerce plus que par rapport aux duels arrivés dans l'enceinte des Villes où les Parlemens sont établis, ou bien plus loin, entre des personnes de telle qualité & importance que les Cours jugent y devoir interposer leur autorité, suivant la Déclaration du 24 Décembre 1679.

Cet article souffre une exception, par rapport aux appointemens sur le rôle de la Tournelle, dans les jugemens desquels on évoque le principal comme si l'on jugeoit à l'Audience.

## SUR LA COMPÉTENCE DES JUGES, &c. 563

Cet usage a été établi par un règlement antérieur à l'Ordonnance de 1667, dont il est fait mention dans le Procès-verbal des conférences tenues sur le sujet de la réduction de l'Ordonnance de 1661, sur l'art. 2 du tit. 5 de cette Ordonnance.

M. le premier Président de Lamoignon, M. le Président le Coigneux, & M. Talon, soutinrent l'utilité de ce règlement contre l'article 5 du tit. 26 de l'Ordonnance criminelle.

M. Puffort dit qu'il en falloit parler au Roi. Cependant l'article demeura conçu en termes prohibitifs; mais l'usage a prévalu sur l'autorité de la Loi, & on suit le règlement du Parlement, au préjudice de l'Ordonnance qui le condamne.

On a demandé sur cet article, si les Baillifs & Sénéchaux pouvoient aussi évoquer le principal, ou s'ils étoient restreints à juger seulement *an bene vel male*.

J'ai vu cette question fort agitée à l'égard du Lieutenant Criminel du Mans, qui expliqua lui-même sa prétention au Parquet.

Il soutint, que dès le moment que l'appel, en matière légère, pouvoit être porté devant les Baillifs & Sénéchaux, il devoit leur être permis de statuer sur cet appel en toutes les manières possibles, soit en confirmant, soit en infirmant, ou en interloquant, soit enfin en évoquant le principal, pour le juger sur le champ & à l'Audience; parce qu'en un mot, suivant les principes du droit, *mandatâ Jurisdictione, ea omnia mandata intelliguntur, sine quibus Jurisdictio exerceri non potest*.

Que sans cela les Ordonnances n'auroient donné aux Baillifs & Sénéchaux qu'un pouvoir imparfait, plus onéreux qu'avantageux aux Parties, puisque tout ce qu'ils pourroient faire, si on leur ôtoit le droit d'évoquer le principal, se réduiroit à confirmer ou à infirmer la permission d'informer ou le décret, & renvoyer ensuite les Parties pardevant le premier Juge, ou pour recommencer un procès civil, si l'on

B b b b ij

jugé que l'action n'a pas dû être poursuivie extraordinairement ; ou pour effuyer les longueurs & les frais d'une procédure criminelle , si l'on juge que l'affaire quoique légère , ait pu mériter une information.

Que si cette maxime avoit lieu , on n'auroit donné qu'un pouvoir illusoire aux Lieutenans Criminels , en permettant aux accusés de se pourvoir pardevant eux dans les affaires peu importantes , puisque s'il est vrai que les Baillifs & Sénéchaux ne puissent évoquer le principal , jamais aucun accusé ne sera assez mal conseillé pour se pourvoir sur l'appel d'un décret pardevant un Baillif , dont il ne pourroit attendre un jugement définitif , dans le tems qu'il lui seroit aisé de sortir d'affaire par un seul jugement en s'adressant au Parlement.

Que l'Ordonnance Criminelle doit être interprétée par l'Ordonnance civile , & que puisqu'en matiere civile , il est permis non-seulement au Cours Souveraines , mais à toutes sortes de Juges d'évoquer le principal pour le juger à l'Audience , suivant l'art. 2 du titre 5 de l'Ordonnance de 1667 , la même regle devoit être observée , à plus forte raison , en matiere criminelle , où l'expédition doit être plus grande , & où il est presque toujours plus facile d'entendre & de juger le principal.

Qu'enfin , on ne doit point opposer aux Baillifs & Sénéchaux que l'Ordonnance , en parlant de l'évocation du principal en matiere criminelle , s'est servie du terme de *nos Cours* , parce que l'Ordonnance est conçue en termes prohibitifs ; & pour marquer à quel point l'évocation du principal , hors des cas de droit , étoit prohibée , on a choisi ce qu'il y avoit de plus éminent parmi les Juges , afin d'apprendre aux inférieurs que ce qui n'étoit pas permis à leur supérieur , leur étoit encore plus interdit : mais comme il ne s'agissoit point dans cet article de décider si tous les Juges d'appel avoient le droit d'évoquer pour juger sur le champ , mais de régler simplement qu'aucuns Juges ne l'avoient que sous cette condition , il étoit inutile d'y faire mention des

## SUR LA COMPETENCE DES JUGES, &c. 565

Baillifs & Sénéchaux, dont le pouvoir étoit suffisamment établi par le premier article du même titre, où il est dit qu'en matiere légère, l'appel peut être porté pardevant eux : par-là, on leur a donné implicitement le droit d'évoquer le principal. Il faudroit après cela montrer un article de l'Ordonnance qui leur eût ôté ce droit ; & c'est ce qu'il est impossible de faire voir.

L'Ordonnance s'est servie du même terme de *nos Cours*, dans un autre article du même titre ; c'est dans l'art. 4, où il est prohibé de donner des défenses sans voir les charges. Doit-on conclure delà que les Cours seules peuvent accorder des défenses ? Nullement : mais on en peut & on en doit conclure que puisqu'il est défendu aux Cours mêmes de surseoir l'instruction sans avoir vu les informations, la même chose est encore plus défendue aux Juges inférieurs ; & en effet, les Baillifs & Sénéchaux donnent tous les jours des défenses d'exécuter les décrets décernés par leurs subalternes.

J'ai vu pourtant des Criminalistes éclairés, & entr'autres M. le Président de Novion, soutenir que le Parlement seul avoit droit de donner des défenses, & que toutes les fois que les Juges subalternes en avoient accordé, il étoit de style au Parlement de surseoir l'exécution de leur jugement. Je crois cela vrai en matiere grave, parce que tout autre Juge que le Parlement est incompetent. Il n'en est pas de même si c'est en matiere légère ; & en effet, jamais il n'y a eu d'Arrêts qui aient condamné cet usage.

Ceux qui soutinrent le parti contraire, ne purent alléguer en leur faveur que la lettre de l'Ordonnance, & une raison d'utilité publique qui semble s'opposer au grand pouvoir que peut donner aux Baillifs & Sénéchaux la permission d'évoquer le principal en matiere criminelle, puisque par-là, ils peuvent souvent éteindre & étouffer la poursuite d'un crime considérable. Il est vrai que la Partie Civile a la ressource de l'appel au Parlement ; mais ce remede est souvent ou trop onéreux, ou même entièrement inutile, parce que le secret

des informations est révélé , & que l'accusé a le tems pour lui : & l'on fait qu'en matiere criminelle , c'est presque avoir tout.

C'est un inconvénient , à la vérité , mais un inconvénient qui ne peut arriver que par la faute particuliere d'un Juge , & qui par conséquent , ne doit pas faire dépouiller tous les autres d'un droit qui leur appartient légitimement.

Nous fûmes tous d'avis au Parquet que le Lieutenant Criminel avoit raison ; mais l'affaire ne fut point décidée dans la question générale , à cause de quelques circonstances particulieres qui firent prendre le parti des tempéramens , plutôt que celui d'une décision exacte & de rigueur.

## V.

*Nul Juge subalterne n'est en droit de juger en dernier ressort qu'après avoir fait statuer sur sa compétence, dans les formes prescrites par les Ordonnances. Voyez l'art. 17 du tit. 1 de l'Ordon. criminelle , & l'art. 15 du tit. 2.*

L'équité de cette maxime est évidente ; il n'est pas juste d'ôter à un accusé sans examen , & sans connoissance de cause , sur la seule opinion d'un Prevôt des Maréchaux ou d'un autre Juge qui doute rarement de son pouvoir , le droit que les Ordonnances lui donnent d'être jugé successivement en deux Tribunaux différens.

Quelque juste que soit cette regle , elle n'a pas toujours été établie.

Par la Déclaration de 1536 , qui donne droit aux Prevôts des Maréchaux de connoître des crimes commis par les Gens de guerre , par l'Edit de création des Prevôts de Meaux , Soissons , Reims , &c. de 1540 , & par la déclaration du 3 Octobre 1544 , il étoit simplement enjoint à ces Officiers d'appeler quatre Notables personnages , nos Officiers , ou autres gens de Conseil , bien famés , des lieux prochains , pour rendre avec eux les jugemens en dernier ressort.

Par la Déclaration du 5 Février 1549 , qui attribue aux

## SUR LA COMPETENCE DES JUGES, &c. 567

**Prevôts des Maréchaux & aux Présidiaux**, le droit de juger sans appel, les voleurs de grand chemin, sacrilège, faux monnoyeurs, ce nombre est augmenté jusqu'à sept, sans les obliger ni les uns ni les autres à faire juger leur compétence.

Mais parce que l'on pouvoit se plaindre qu'ils entreprennent de connoître des crimes dont la connoissance ne leur appartenent pas, on ordonna par la même déclaration, que les Parties qui en voudroient porter leurs plaintes, se retirent pardevers le Roi, ou pardevers le Chancelier, pour leur être pourvu, sans que pour ce, ils pussent s'adresser aux **Cours de Parlemens**. *Art. 4 de ladite Déclaration.*

La même règle fut encore établie par un Règlement fait par le Roi en son Conseil le 14 Octobre 1563. Il est dit par le dernier article de ce Règlement, que la Cour ne recevra aucun appel des **Prevôts des Maréchaux** en cas à eux attribués; mais en cas d'appel se pourvoiront les Parties pardevers le Roi, ou son Chancelier, suivant l'Edit de 1549, encore qu'il y ait appel d'eux comme de Juges incompetens; & néanmoins audit cas d'appel d'incompétence, ne passeront outre à Sentence définitive ou de question, jusqu'à ce que led. Seigneur Roi y ait pourvu.

Par l'Edit de 1564, portant Règlement général pour la Jurisdiction des **Prevôts**, on a dérogé à cette dernière partie du Règlement de 1563, qui obligeoit les **Prevôts** de déférer à l'appel comme de Juge incompetent, mais on a confirmé le surplus en ajoutant :

Que l'incompétence *prétendue par le prisonnier*, seroit jugée au nombre de sept Conseillers ou fameux Avocats du Siège Présidial, ou autre *Siege Royal* plus prochain; & ce n'est qu'à cette condition, & après que les **Prevôts** auront été déclarés compétens, qu'on leur permet de passer outre, nonobstant tout appel comme de Juge incompetent.

Premier Edit; qui a établi la forme de faire juger la compétence.

Cet Edit n'avoit établi cette forme de faire juger la compétence, qu'en cas que le prisonnier demandât son renvoi.

— L'Ordonnance de Moulins, art. 42, n'a fait presque que copier les termes de l'Edit de 1564, & suppose toujours que la compétence des **Prevôts** soit en dispute.

L'Edit d'Amboise de 1572, art. 13, contient encore la même disposition, *au cas que la compétence soit en dispute.*

La Déclaration du 22 Avril 1636, art. 5, porte que les accusés seront conduits, dans les trois jours au plus tard du jour de leur capture, aux prisons du plus prochain *Présidial*, *pour être fait droit sur la compétence ou incompétence.*

Cette Déclaration ne suppose pas, comme les autres, qu'elle soit allégué par l'accusé.

L'Ordonnance de 1670 a suivi l'esprit de cette Déclaration, & elle a assujetti les *Prevôts des Maréchaux* à faire juger leur compétence, *encore que l'accusé n'ait point proposé de déclinaire.* Art. 15, du tit. 2.

Ainsi cette Jurisprudence a eu trois âges différens.

D'abord, nulle nécessité de faire juger la compétence.

Ensuite, nécessité de la faire juger pourvu que l'accusé demandât son renvoi.

Enfin, nécessité de la faire juger, quand même l'accusé ne le demanderoit pas.

Il est important d'ajouter à toutes ces observations, qu'avant l'Ordonnance de 1670, il n'y avoit que les *Prevôts des Maréchaux* qui fussent obligés de faire juger leur compétence : on n'y assujettissoit point les *Lieutenans Criminels*, quoiqu'ils eussent droit, comme les *Prevôts des Maréchaux*, de juger en dernier ressort avec les *Présidiaux*.

L'Ordonnance a réformé cet abus dans le 17<sup>e</sup> article du tit. 1. Le terme de compétence n'explique pas pleinement ce que l'on veut dire à l'égard des *Lieutenans Criminels* ; car, comme M. Talon l'a remarqué sur cet article, le *Lieutenant Criminel* peut être compétent, quoiqu'il ne soit pas Juge en dernier ressort ; il falloit donc ajouter au terme de *compétence* ceux qui suivent, *pour juger en dernier ressort.*

Il est aisé de concevoir combien cette dernière Jurisprudence est plus sage & plus équitable que les deux autres.

On s'est écarté néanmoins quelquefois de cette règle si pleine de justice & d'humanité.

*Premier*

*Premier exemple.* Déclarations des 22 Janvier 1655 & 25 Juin 1665, registrées au Parlement le 12 Août suivant, qui portent que les Pages & Laquais qui seront trouvés portant des armes ou bâtons ferrés, ou non ferrés, dans toutes les Villes & Bourgs fermés du Royaume, seront condamnés par dernier jugement, par les Juges des lieux, à la mort, sur le Procès-verbal de capture.

Loi si dure & si contraire aux anciennes, qu'elle n'a eu aucune exécution.

Doublement injuste dans la forme, sans parler de l'excès de la peine, soit parce qu'elle rend toutes sortes de Juges, juges en dernier ressort, soit parce qu'elle ne les assujettit point à faire juger leur compétence.

*Second exemple.* La Déclaration de 1666, touchant la Police de Paris, permet aux Officiers de Police de juger les vagabonds en dernier ressort, sans les assujettir à faire juger leur compétence, ni même à juger au nombre de sept.

*Troisième exemple.* Toutes les déclarations concernant les Bohêmes & les Bohémiennes.

*Quatrième exemple.* La dernière Déclaration rend les Lieutenans de Police Juges en dernier ressort des Mandians, sans faire juger la compétence.

*Cinquième exemple.* Il en est de même à l'égard de tous les vagabonds en général, par rapport au Lieutenant-Général de Police de Paris, suivant la Déclaration du mois d'Août 1701.

On s'est déterminé apparemment à prendre ce parti, parce qu'il a paru bisarre & nouveau d'obliger un Lieutenant de Police à faire juger sa compétence; mais on devoit considérer qu'il l'étoit encore plus de le rendre Juge en dernier ressort, & que dès le moment qu'on lui donnoit cette autorité, il falloit nécessairement l'assujettir à la même formalité à laquelle tous les Juges subalternes qui jugent en dernier ressort sont soumis.

Le nom de Police qui renferme en soi une connoissance sommaire & de *plano*, a encore pu induire dans cette erreur.



# 570 MAXIMES SUR LA COMPETENCE, &c.

Mais on devoit prendre garde que s'il ne s'agissoit que de peines légères, comme une amende ou autres choses semblables, on auroit pu sans inconvéniens exempter les Lieutenans de Police de la formalité du jugement de compétence; mais dès le moment qu'ils peuvent & qu'ils doivent imposer des peines graves, comme le fouet, le bannissement, les galeres, l'humanité ni l'équité ne souffrent pas qu'on les rende Juges dans leur propre cause, & qu'on ne les oblige pas au moins à se faire déclarer compétens par d'autres Juges, avant que de condamner en dernier ressort à des peines si rigoureuses.



# M A X I M E S

## TIRÉES DES ORDONNANCES, SUIVANT L'ORDRE DU CODE HENRI;

*Des Ordonnances, Edits & Coutumes.*

**L**es Ordonnances doivent être observées du jour de leur publication.

Les Parlemens & les autres Cours Souveraines ont droit de faire des Remontrances.

Mais il y en a de deux sortes :

Les unes se font avant la publication des Ordonnances, & il est sans difficulté qu'elles en suspendent l'exécution, suivant la première maxime que l'on a posée pour principe, que les Ordonnances ne doivent être exécutées que du jour de leur publication ; mais il n'est permis de faire ces sortes de remontrances qu'une fois avant la publication des loix nouvelles.

Les autres se font après la publication des Ordonnances, ou en vertu de la réserve qui en a été faite en les enregistrant, ou pour demander l'interprétation, l'extension ou la correction de quelques articles dont l'expérience a fait sentir les inconvéniens ou les défauts ; & ces dernières remontrances n'empêchent pas l'exécution des Ordonnances.

Aujourd'hui cette différence cesse, depuis que le Roi a ordonné que les remontrances ne pourroient être faites qu'après la publication des Edits (\*).

Les Ordonnances doivent être lues & publiées tous les six mois dans les Cours Souveraines, & tous les trois mois dans les Sièges inférieurs.

Les Procureurs du Roi & autres Officiers des Sièges inférieurs.

(\*) L'Ouvrage ci-dessus a été fait long-tems avant la Déclaration du 15 Septembre 1785, donnée au commencement du regne de Sa Majesté, M. le Chancelier d'Aguesseau étant encore Procureur-Général. On sait que Sa Majesté a rendu au Parlement, par cette Déclaration, l'ancienne liberté de lui faire des représentations avant l'enregistrement des Ordonnances, Edits, Déclarations, &c.

rieurs, sont obligés d'envoyer tous les ans au Procureur-Général, un Recueil des Ordonnances mal observées en leur Siège, avec un Mémoire des causes de cette inobservation, pour y être pourvu par le Roi, ou par les Cours.

Toutes les Coutumes & Usages doivent être rédigés par écrit : défenses d'en alléguer d'autres.

Moulins, art. 2.

Cette maxime n'est exactement observée que depuis que la dernière Ordonnance a abrogé les *Enquêtes par Turbes*.

Les Cours Souveraines sont obligées d'interrompre toutes autres affaires, pour procéder à la vérification des Edits & Déclarations.

### *De l'autorité & juridiction des Cours de Parlemens.*

Le Parlement de Paris connoît en première instance,  
Des Causes du Domaine de la Couronne & droits du Roi, pourvu qu'il soit question de 25 livres tournois de rente, & de 100 sols de censive au moins.

Des Bénéfices qui vacquent en Régale.

Des causes où le Procureur-Général est principale partie.

Des Causes des Pairs de France, touchant leurs terres tenues en Pairie, & autres en apanage, & des droits d'icelles.

( De là vient que Henri II, par un Edit de 1551, a ordonné que les Comtes d'Eu, Pairs de France, leurs hommes sujets & vassaux, ressortiroient, tant en demandant que défendant, au Parlement de Paris, comme à la Cour naturelle des Pairs de France ).

Des Causes des Prélats, Chapitres, Comtes, Barons, Villes, Communautés & autres, qui par privilèges ou anciennes Coutumes, ont accoutumé d'être traitées en ladite Cour.

Par une ancienne Ordonnance du Roi Jean, de 1363, *Font. tom. 1. pag. 352*, il paroît qu'autrefois le Chapitre de Paris & l'Abbaye de Saint-Denis jouissoient de ce privilège.

Des Causes concernant les droits, privilèges, libertés & franchises des Prévôts des Marchands & Echevins de Paris.

Des Procès & différends pour le fait de la navigation de la rivière de Loire & fleuves descendans en icelle, & des privilèges octroyés aux Marchands fréquentans lescdites rivières.

Le Parlement est tenu de renvoyer pardevant les Juges ordinaires, les Causes dont ils doivent connoître en première instance, ou par appel, *sinon que pour grande & évidente cause, notredite Cour trouve bon d'en retenir la connoissance*, dont la conscience des Juges est chargée: il en est de même pour retenir un appel porté au Parlement, *omisso medio*.

La même règle établie en termes généraux par l'Ordonnance de Philippe-le-Bel de 1302. *Art. 19. Font. tom. 1. pag. 552.*

L'Ordonnance du Roi Jean, qui est au même endroit, demande pour cela des Lettres du Roi, *nisi iusta causa in literis super hoc impetrandis inserta nos ad introducendum in eadem Curia nostra causam moveat*. Mais les Ordonnances postérieures n'ont point exigé cette formalité.

Le Parlement de Provence par une attribution particulière, connoît en première instance des Causes des Evêques, Prélats, Barons & Communautés dudit Pays de Provence, tant en matière Civile, que Criminelle, ensemble des Causes des pupilles, veuves, & misérables personnes.

#### *De la forme de nommer & pourvoir aux Offices des Cours de Parlement.*

L'Ordonnance de Charles VIII, de 1493, art. 88, avoit réglé que quand il vacqueroit *Office en la Cour de Parlement*, les *Avocats du Roi & le Procureur-Général avertissent ladite Cour des bons & notables personnages* du Royaume, capables & suffisans pour être pourvus desdits Offices, afin que le Parlement y eût égard en faisant l'élection.

Par les Ordonnances de Philippe de Valois, de Charles VI, de Charles VII, de Charles VIII, de Louis XII, de Charles IX à Orléans & à Moulins, & de Henri III à Blois, il est dit :

Quaussi-tôt après la vacation des Offices de Conseillers aux Parlemens & Cours Souveraines, il sera procédé le plutôt

que faire se pourra, toutes les Chambres assemblées, à la nomination de vive voix d'un ou deux, ou trois personnes de l'âge, qualité & capacités requises, versés en la Jurisprudence & expérience des Jugemens de ceux que les Cours verront être plus idoines & suffisans à exercer l'Office vacant, & ce fait en avisant le Roi, afin de pourvoir audit Office ainsi qu'il verra être à faire.

L'Ordonnance de Charles V l'an 1406, & celle de Charles VII en 1446, art. 1, portoient, que les Elections se feroient par scrutin. Louis XII, art. 32 de son Ordonnance, a changé cet usage, & a ordonné qu'elle se feroient publiquement, de vive voix, & non par ballottes.

Cette Election devoit se faire en présence du Chancelier, s'il vouloit & pouvoit y être. Ordonnance de Charles VII 1446, art. 1. Font. pag. 9, tom. 1.

La même Ordonnance veut que le Parlement marque au Roi, quel est celui des Elus qui paroît plus propre à exercer ledit Office.

Entre les trois qui seront présentés, il ne pourra y en avoir qu'un natif de la Ville où les Cours son établies.

Aucun de ceux qui ont frere, pere, ou oncle dans les Cours, ne doivent être présentés.

Entre les trois présentés, il en sera nommé un de l'Estat de la Noblesse, s'il s'en trouve de la qualité & suffisance requises.

Charondas remarque en cet endroit, que la Noblesse même, au premier degré, est un des anciens privilèges du Parlement; jugé par Arrêt du 7 Septembre 1595.

Ceux qui assisteront auxdites Elections, feront entre les mains de celui qui présidera, serment de pure & sincere election, &c.

Les Présidens & Conseillers des Requêtes du Palais à Paris, ne seront choisis qu'entre les plus anciens Conseillers au Parlement, & à cette fin en sera nommé trois au Roi, pour en pourvoir un d'iceux.

En cas qu'aucune résignation soit admise des Officiers du Parlement, ou autres états de Judicature, délai d'un mois

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 475

sera donné aux Procureurs Généraux pour s'enquérir de la capacité & prud'homme des pourvus, & de la façon de la résignation, & le Procureur Général pourra requérir que tant le résignant que le résignataire soient quis par le serment.

Nul Office ne pourra être vendu à prix d'argent, ou chose équipollente, à peine de privation de l'Office.

Charles VII, art. 84, de l'Ord. de 1458.

Défenses à tous Officiers & Conseillers, & à tous autres, de recevoir aucune promesse, ne don d'aucune chose, pour faire avoir aucun Office du Roi, à peine contre lesdits Officiers & Conseillers de payer le quadruple de ce qui leur aura été promis ou donné, d'encourir l'indignation du Roi, & d'être grièvement punis; & contre ceux qui auront acheté leur protection, de perdre l'Office par eux obtenu, de payer pareillement la quadruple, & d'être à jamais privés de tous Offices Royaux.

Charles VIII, 1493, art. 68, voulut que tous les Officiers prêtassent serment avant que d'être reçus, qu'ils n'avoient rien donné pour parvenir à l'Etat & aux Offices dont ils étoient pourvus.

Les Ordonnances des Rois suivans ont toujours établi ou confirmé la même maxime, jusqu'à l'Ordonnance de Blois inclusivement.

Voyez Font.  
tom. 1, pag.  
9, 10, 11.

*De l'âge & autres qualités requises en la personne de ceux qui sont pourvus d'Offices en Cours de Parlement.*

L'Ordonnance d'Orléans a fixé l'âge des Conseillers à 25 ans complets.

L'Ordonnance de Blois a établi la même règle.

A l'égard des Présidens, soit du Parlement, soit des Enquêtes, Grand Conseil & Cour des Aydes, l'âge a été fixé à 40 ans au moins, par l'Ordonnance de Blois.

Le service est la seconde condition marquée par la même Ordonnance, pour remplir lesdits Offices de Président.

Dix ans dans une Cour Souveraine;

Ou pareil temps de service dans la fonction de Lieutenant-Général aux Bailliages & Sénéchauffes ;

Ou avoir fréquenté les Barreaux des Cours Souveraines , & exercé la Charge d'Avocat si longuement , & avec telle réputation , que le pourvu soit estimé digne & capable desdits états.

L'usage a déterminé à 20 ans , ce temps qui étoit arbitraire.

L'âge sera vérifié par l'Extrait-baptistaire, & par l'affirmation des plus proches parens , lesquels seront mandés à cette fin, & ouïs d'Office.

*Parenté entre Officiers d'une même Compagnie.*

Ne seront reçus dans le même Siege, soit supérieur ou inférieur , le pere & le fils , les deux freres , l'oncle & le neveu.

Toutes dispenses déclarées nulles.

Et si aucun de cette qualité ont été reçus , seront distribués & séparés en Chambres diverses.

*Qualité de Clerc ou de Laïc.*

Les Offices de Conseillers-Clercs ne seront donnés qu'à des Clercs.

Toutes dispenses déclarés nulles , & n'y soit aucunement obéi par la Cour.

*Qualités purement personnelles.*

La nécessité de l'information des vies & mœurs des Præsidents & Maîtres des Requêtes , Conseillers en la Cour , a été établie par l'Ordonnance de François I , en 1546 , article 3.

L'Ordonnance de Blois a marqué plus exactement la forme de ces informations.

Elles

Elles doivent être faites par les Juges des lieux auxquels les pourvus auront résidé pour les cinq années précédentes.

Ne seront admis que témoins de qualité, dignes de foi, & hors de tout soupçon, lesquels seront nommés par les Procureurs Généraux ou leurs Substitués.

Défenses auxdits Officiers, sur peine de privation de leurs états, de recevoir les noms desdits témoins, de la part de ceux qui auront été pourvus.

### *Des examens des Officiers des Cours de Parlement.*

La matière de cet examen est le droit Romain; les dernières Ordonnances l'ont ainsi fixée.

Celle de Louis XII, 1499, art. 31, n'en prescrivait aucune, & chargeoit seulement les Parlemens d'examiner si le sujet qui se présentoit étoit suffisant & idoine.

Font. tom. 1;  
pag. 13.

Charles IX dans l'Ordonnance de Moulins, a décidé nettement que l'examen se feroit sur le Droit Romain.

L'Ordonnance de Blois a ajouté, *la pratique, le temps pour s'y préparer.*

Il ne devoit point y en avoir, suivant la même Ordonnance, pour les Officiers de Cour Souveraine, qui devoient répondre à l'ouverture des livres de Droit, sans leur bailler Loi ou Thème particulier.

Mais par l'Ordonnance de Blois, le délai doit être de trois jours, pour se préparer à répondre sur la Loi qui sera baillée.

Et pour suivre en quelque manière la disposition de l'Ordonnance de Moulins, les pourvus doivent répondre aussi, suivant celle de Blois, sur la fortuite ouverture de chacun livre, qui sera en trois endroits pour le moins, sans que l'on puisse donner aucun délai d'étude à ceux qui ne seront pas trouvés capables.

### *Le nombre de ceux qui doivent assister à cet examen.*

Autrefois tous les Présidens devoient y assister avec tel

Tome V.

Dddd



nombre de Conseillers que bon leur sembloit. *Ordonnance de Louis XII, 1499, art. 31.*

Depuis, il a été établi que toute la Compagnie y assiste. Les Avocats & Procureurs-Généraux en sont exclus.

*Choix de ceux qui doivent argumenter.*

*Seront commis deux Conseillers de chacune Chambre des Enquêtes, pour, avec les Présidens d'icelles, examiner ceux qui se présenteront auxdits Etats.*

Seront exclus de ce nombre, ceux qui toucheront les pourvus de quelque degré de parenté, proche alliance, ou grande amitié, ou qui auront poursuivi ou usé de recommandation pour les pourvus, & ne pourront opiner auxdits examens, tenus sur ce de se purger par serment avant que d'y assister.

Donc cela s'étend à l'infini pour la parenté.

*Nombre des suffrages qui doivent concourir pour la réception desdits Officiers.*

Nul ne sera reçu, s'il n'est approuvé par les deux tiers de la Compagnie qui auront assisté à l'examen.

En cas de refus, le Parlement doit en avertir le Roi, pour par lui pourvoir à l'Office d'autre personnage habile & capable.

Celui qui a été une fois examiné & reçu en Cour Souveraine, ne peut plus être jamais sujet à l'examen, en quelque Compagnie qu'il soit transféré.

*Du serment des Officiers des Cours de Parlement.*

Tous pourvus juroient autrefois qu'ils n'avoient point acheté leurs Offices directement ni indirectement.

Ce serment a été aboli par l'usage devenu trop public & trop certain de la vénalité des Offices.

*Serment des Présidens.*

De garder & entretenir les Ordonnances, & les faire entretenir aux Conseillers de nos Cours de point en point, & d'avertir le Roi, s'il vient à leur connoissance qu'aucuns des Conseillers soient infractions d'icelles; en cas que ladite Cour n'y ait pourvu, & de mettre toute diligence à eux possible de s'enquérir des transgresseurs. *Fontan. titre 1, pag. 14.*

*Serment des Présidens des Enquêtes.*

Semblable serment feront les Présidens des Enquêtes, par rapport à leurs Chambres.

*Serment des Conseillers.*

Porter honneur & révérence à leurs Présidens, & obéir à la Cour, garder & entretenir les Ordonnances.

*Serment des Avocats & Procureurs Généraux, Notaires, Greffiers, Huissiers.*

Garder les Ordonnances chacun à leur égard.

*De la résidence, assiduité, réticence des délibérations & autres comportements, enjoins aux Officiers des Cours de Parlement en l'exercice de leurs Charges.*

Tous Présidens, Conseillers, Avocats, Procureurs-Généraux & Greffiers des Cours de Parlement, doivent se trouver à l'ouverture qui s'en fait le lendemain de la S. Martin; sera lu le tableau & fait registre des absens, dont les noms seront baillés le même jour aux Payeurs des gages, auxquels défendons de payer les gages des absens pour tout le mois de Novembre, encore que lesdits Officiers se trouvaient inconti-

Dddd ij

nent après ledit jour en nosdites Cours, quelque excuse que les absens puissent alléguer, si ce n'est de maladie ou empêchement pour notre service, dont ils seront tenus de faire apparoir.

Et lesdits gages seront aumônés aux pauvres prisonniers des Conciergeries.

Blois 139.

Les Officiers du Parlement doivent résidence continuelle; & ne peuvent s'absenter durant la séance du Parlement, sans congé exprès du Roi ou de sa Cour de Parlement, ni excéder le temps porté par le congé.

### *Heure pour entrer au Palais.*

Depuis la S. Martin jusqu'à Pâques, les Conseillers & Présidens doivent être assemblés dans chaque Chambre avant sept heures sonnées.

Charles VII. dans une Ordonnance de 1446, marque six heures en tout tems, ou au moins dedans un quart-d'heure après six heures sonnées.

Depuis Pâques jusqu'à la fin du Parlement, tôt après six heures du matin, sans en partir jusqu'à la levée d'icelle Cour, si ce n'étoit par maladie, vieillesse, ou autre inconvénient.

Peine contre les coutumiers de faire le contraire, privation de leurs gages, suspension de leur Offices, ou telle autre que la Cour ordonnera.

Avant la Pâque, la Messe aussi-tôt après six heures.

Après Pâque, dite avant six heures.

### *Audiences.*

Tous Présidens, Conseillers-Clercs & Laïcs, excepté ceux qui servent à la Tournelle, doivent assister aux audiences, & faire résidence continuelle esdites Plaidoiries, en si bon nombre, que l'honneur de notre dite Cour y soit gardé.

*Jours du Conseil.*

Pareille assiduité, & ne s'en aille qu'un à la fois, quand ils voudront se lever pour quelque cause.

*Prononciation générale des Arrêts.*

Ceux de la Grand'Chambre & des Enquêtes, qui seront ordonnés pour assister à la prononciation générale des Arrêts, s'y trouveront en tel & si bon nombre qu'il est requis pour l'honneur & dignité de la Cour.

*Dignité en général.*

Tant à l'Audience qu'à autres actes, se comporteront avec gravité & honnêteté, en habits décens, & eux rendans attentifs à ouïr les Plaidoyers, & eux taisans quand le Président parlera.

*Discipline de la Compagnie.*

Voulons que les Présidens de notre Cour, auxquels principalement appartient la conduite & ordre d'icelle, aient singulièrement regard de laisser toutes autres occupations, & entendre à l'honneur & bonne conduite de notredite Cour, & à bonne & brieve expédition de Justice.

*Respect envers les Présidens.*

Les Conseillers porteront honneur & révérence aux Présidens, tant en soi levant à la venue & entrée d'iceux, qu'en benignement & patiemment écoutant, sans interruption ou empêchement, ce que lesdits Présidens voudront ouvrir ou mettre en délibération.

*Honneur des Juges en général.*

Ordonnons que ceux qui tiendront nos Parlemens, ne se

Philippe de  
Valois 1344.  
Fontanon, t.  
1. p. 15.

*souffrent vituperer par outrageuses paroles des Avocats, Procureurs ou Parties, comme représentant notre personne en tenant notredit Parlement.*

*Devoir des Juges par rapport aux Parties.*

S'abstenir de toute communication, dont pourront être causées vraisemblable présomption & suspicion de mal.

Ne boire ni manger avec elles, à leur compagnie, ne avec leurs Procureurs, Avocats & autres qui les convieront au pourchas aux dépens desdites Parties, & à l'occasion de leur procès.

*Devoir des Juges par rapport aux procès de leur parens & amis.*

*Idem. François I. 1539, art. 124. Blois 120.*

Ne point solliciter leurs procès pendans es Cours où ils sont Officiers, directement ni indirectement.

*Peines.* Privation de l'entrée de la Cour & de leurs gages pendant un an, ou autre plus grande peine, s'ils y retournent, dont nous voulons être advertis, & en chargeons notre Procureur-Général sous les mêmes peines.

*Secret des Délibérations.*

Peine de suspension ou de privation des Offices, selon l'exigence des cas, contre ceux qui auront révélé les secrets de la Cour. Enjoint aux Présidens & Conseillers de révéler les coupables de ce crime,

*Post Arrestorum prolationem, nullus, ejus opinionis fuerint domini, debet aliis revelare. Contrarium vero faciens, perjurii poenam noverit se incurre.* Philippe de Valois 1344. Font. tom. 1, pag. 15.

Cette regle regarde les Présidens, Conseillers, Avocats & Procureurs Généraux, Greffiers, Notaires & Secrétaires, Huissiers, Clercs du Greffe, même les Prélats ou autre qui

ont entrée & séance dans les Cours ; & à cet effet les Clercs feront serment à leurs Maîtres , &c.

Charles VII n'avoit ordonné en général que la privation des gages pendant un an , & la privation de l'Office seulement , si le cas le requiert. *Charles VII, 1446. Fontan. tom. 1, p. 15 & 16. Idem en 1453.*

La peine à l'égard des Prélats , est d'être privés à toujours d'affister aux Conseils de la Cour , & condamnés en amende arbitraire , selon la gravité du cas.

La peine à l'égard des Clercs est arbitraire.

Par l'Ordonnance de Charles VII, 1446, 1458, pour les Clercs des Greffiers , c'est le bannissement de la Prévôté, Vicomté de Paris , à temps ou à toujours , selon l'exigence du cas.

*Nota.* Que suivant les Ordonnances , le bannissement perpétuel peut être d'un certain lieu.

### *Intégrité des Juges.*

Pour ce que singulierement desirons que les Officiers de nos Cours de Parlement, qui sur toutes les autres Justices, devoient être exhaufés, en bonne renommée , & sont & doivent être exemple & lumière des autres, ayent devant les yeux & en continuelle mémoire, l'obligation qu'ils ont à Dieu & à Nous , & à notre chose publique , de loyaument juger , & se garder de tous dons & promesses corrompables , & qui puissent ou doivent pervertir ou mouvoir le courage des Jugeans , & de toute présomption ou suspicion de mal , ayant en grande horreur & détestation, que par dons ou promesses, Justice soit ou puisse être pervertie & retardée, voulant obvier à l'indignation de Dieu , & aux grands esclandres & inconveniens , qui pour telle iniquité & pervertissement de Justice, *adviennent souvent es choses des Royaumes & Seigneuries* : Défendons à tous nos Officiers de recevoir directement ni indirectement des Parties plaidantes , qui ont affaire à eux , aucun don ou présent, de quelque chose que ce soit , sur peine de concussion.

L'Ordonnance de Charles VII, 1446, art. 6, contient ces mots, sur la réception des présens : *autrement qu'il n'est permis de droit.*

L'Ordonnance d'Orléans s'explique encore plus précisément en ces termes :

*N'entendons toutefois y comprendre la venaison ou gibier pris es forêts & terres des Princes & Seigneurs qui les donneront.* Art. 43.

Outre cette peine prononcée contre les Juges, les Parties doivent être privées de leurs droits, & très-étroitement punies d'amende arbitraire, selon l'énormité & grandeur des cas, si ce n'est qu'elles vinssent le révéler à Justice, avant que d'être accusées, auquel cas doivent être remunerées.

Les Avocats, Procureurs, Solliciteurs & autres qui auront servi de médiateurs ou de proxénètes à la corruption des Juges, sont déclarés inhabiles à tous Offices, mésmement de Judicature, & punis de peines arbitraires, selon la qualité du cas & des personnes.

#### *Taxes, Epices, Vacations.*

S'il y a chose où il échoie quelque taxation, elle sera préalablement faite & ordonnée par nosdites Cours, & la taxation mise au Greffe, pour être baillée par les mains du Greffier, à celui qu'il apartiendra.

Peine, privation des Offices & autres plus grandes, *ad arbitrium Curiae.*

#### *Lieu où la Justice doit s'exercer.*

Défenses de l'exercer dans les maisons des Conseillers ; mais en la Salle de l'Audience, issue du Conseil, ou autre lieu convenable & honnête au Palais.

#### *Conduite du Juge par rapport à toutes sortes de personnes.*

Défenses à tous Officiers, tant de Cour Souveraine que subalterne, de prendre charge des affaires d'aucuns Seigneurs, Communautés,

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 585

Communautés, ou autres personnes Laiques ou Ecclésiastiques.

Vicariats d'Evêques ou Prélats, pour le fait & disposition du temporel, spirituel & collations de Bénéfices, de leurs Evêchés, Abbayes, &c.

Philippe-le-Bel; 1302, art. 11.

*Nolumus quòd aliquis Confiliarius de cetero recepiat vel habent pensionem ab aliquâ personâ Ecclesiasticâ, Villâ vel Communitate, & si aliqui habeant, volumus ut ex nunc dimittat.* Fontan. t. 1, pag. 15.

Et en général, de s'entremettre aucunement des affaires d'autres personnes que de Nous, des Roynés nos meres & compagnes.

L'Ordonnance d'Orléans, art. 44, fait défenses à tous Officiers Royaux de prendre gages, ou pensions, des Seigneurs & Dames de ce Royaume, & de recevoir Bénéfices de leur Archevêque ou Evêque, ou des Abbés, Prieurs & Chapitres qui sont es Sénéchaussées, Prévôtés & Provinces où ils sont Officiers, pour eux, leurs enfans, parens ou domestiques, à peine de privation de leurs états, nonobstant toutes dispenses.

Par une Déclaration de 1561, Charles IX ajoute : *& de nos très-cheres freres & sœurs, & nos très-cheres & très-amés tantes les Duchesses de Terrare & de Savoye, que nous avoûs voulu accepter pour la proximité du sang, qui nous attouchent; mais par l'Ordonnance de Blois, art. 112, il faut prendre pour cela Lettres de déclaration & de permission du Roi.*

Peine, privation de leurs États *ipso facto*, ou autre plus grande s'il y écheoit.

### *Rang & séance des Officiers du Parlement.*

Marcheront selon l'ordre de réception en leurs Offices; excepté que les Présidens des Enquêtes précéderont tous les Conseillers, qui du temps de leur Présidence se trouveront avoir été Conseillers exerçans leurs Offices aux Enquêtes, nonobstant que lesdits Conseillers ayent été plus anciennement

*Tome V.*

E e e



reçus esdits Offices de Conseillers que lesdits Présidens, & soient depuis montés par leur antiquité en la Grand'Chambre de notre Parlement.

*Opinions, maniere d'opiner.*

*Opinantes in Consilio tangere, vel repetere motivum in eorum præsentia præfatum, neque Legem, Canonem, aut Decretum, nisi petiitum fuerit à Presidente, vel pura juris materia fuerit, allegare debent.* Philippe de Valois, 1344. Font. t. 1, p. 15.

Ordonnons que les Présidens ; tant de la grand'Chambre que des Enquêtes, oyent bénignement les opinions des Conseillers desdites Chambres, en faisant le jugement des procès rapportés en icelles, & ne disent chose pour quoi leur opinion puisse être apperçue, jusqu'à ce que tous les Conseillers ayent dit leur opinion ; sauf toutefois, que si par les Présidens, Rapporteur ou autre, étoit apperçu qu'aucun des opinans errast en fait, il l'en pourroit avertir. Charles VII, 1446. Font. t. 1, p. 16 & 17.

Il semble, par l'Ordonnance du même en 1453, que les Présidens puissent demander les opinions dans l'ordre que bon leur semble :

*Et s'il semble, après le rapport, que la matière ait besoin d'avoir ouverture plus ample, soient par les Présidens demandées les opinions à ceux que l'on verra être plus expédians & convenables, selon la matière sujette.* Font. pag. 19 & 20.

*Rédaction des Arrêts.*

*Inquæstarum Domini ..... tenentur, sub eorum juramentis, post arresti conclusionem, illud infra sex dies in Camerâ causâ corrigendi reportare. Quòd si fieri non possit, super hoc congedium à Præsidente recipiet, sedentibusque Dominis Arrestum corrigendum legi, & correctione factâ, rescribi, & rursus legi debet.* Philippe de Valois, 1344. Font. T. p. 1, p. 15.

Item 1453, a ajouté ces mots :

Toutefois si nosdits Présidens voyoient qu'aucuns en leur délibéra-

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 587

tions ou opinions réitéraissent souvent les choses devant dites, ou non alléguées & contraires au Procès, ou usassent de trop grande superfluité en langages impertinens, ils pourront avertir lesdits Conseillers, & faire cesser lesdites superfluités & réitérations, &c.

*Juges ne doivent point juger sur les connoissances qui peuvent leur être acquises extrajudiciairement.*

*Injungit Rex omnibus tam magnæ Cameræ quàm Inquæstarum Dominis, in vim sui juramenti, ne de causis in eâdem Curia existentibus, informationem per verba privata, in eorum domibus, nec alibi recipiant à quocumque per litteras vel nuncios, nec aliàs quovis modò, sed solum in Parlamento, partibus in Curia litigantibus, & eorum jura monstrantibus. Idem ibid.*

Prohibons & défendons à tous les Présidens & Conseillers, qu'en jugeant aucun Procès, ils ne disent, ne proposent aucuns faits, soit à louange ou vitupère des Parties, ou de l'une d'icelles, ou de la matière de quoi l'on traite, ni autres faits que les faits proposés par les Parties au Procès; car les Parties sçavent ou doivent mieux sçavoir leurs faits qu'ils ont à proposer, que ne font les Juges; & si aucun faisoit le contraire, en disant son opinion ou autrement, ce sembleroit être plus d'affection que de raison. *Font. tom. 1, pag. 20.*

Commissions extraordinaires ne se devoient exécuter par les Conseillers hors du lieu où est le Parlement, pendant la tenue du Parlement. *Idem ibid.*

Charles VII, 1453, a ordonné la même chose, quelques lettres missives que le Roi écrive aux Présidens ou Contailleurs, pour les faire demeurer après la S. Martin, ordonnant le Parlement en commission, déclarant les Enquêtes & exécutions d'Arrêts nulles, &c. *Font. tom. 1, pag. 22.*

### *Distribution du temps au Palais.*

La première heure, depuis six jusqu'à sept, devoit être employée à expédier les Requêtes & les menus appointemens des Registres, ensemble les difficultés du Registre & des Causes plaidées es jours précédens, & pour ce le Greffier étoit tenu de

E e e ij

\* C. à d. faire  
ressouvenir.

ramentevoir \* le Président : sçavoir, chaque jour de plaidoirie, des difficultés qui regardent les Causes plaidées ; & chaque jour de Conseil, des difficultés qui concernent les procès vus au Conseil. *Charles VII, 1446. Font. t. 2, p. 16.*

*Nota ibi*, dommages & intérêts contre les Conseillers.

L'on plaidera depuis sept heures jusqu'à dix, excepté en Carême, que l'on plaidera depuis huit jusqu'à onze. *Charles VII, 1453. Font. t. 1, pag. 18.*

### *Distribution des Procès.*

Les Présidens de la Grand'Chambre & ceux des Enquêtes, avec deux des plus anciens Conseillers, l'un Clerc & l'autre Lay, feront un rôle des procès prêts à juger, suivant, autant qu'il se pourra, l'ordre des Baillages, &c., & ensuite seront lesdits procès baillés aux Conseillers, *eu égard à la qualité du procès & du Conseiller*, pour être expédiés, en gardant le même ordre autant qu'il sera possible, & suivant aussi celui des Conseillers, *tellement que chacun desdits Conseillers puisse être Rapporteur en jugeant ; sinon que pour grande & évidente Cause, aucun procès dû raisonnablement être préféré en décision & expédition.* Idem ibid.

Le même en 1453, *Font. pag. 19*, veut que les Présidens voyent diligemment tous les deux mois, quels procès ont été expédiés, & quels restoient à expédier, pour toujours donner ordre d'ancienneté au Rapporteur, selon les cas plus piteux & nécessaires, sans faveur ou acception de personnes : les Rapporteurs, en cas de faute ou négligence, blâmés & punis, ainsi que la Cour le jugera à propos.

### E X T R A I T S.

*Défenses de rapporter aucuns procès sans en avoir fait l'Extrait.* Idem ibid.

L'extrait sera écrit de la main du Rapporteur, ou autres de nosdits Conseillers ou Greffiers, sans communiquer les secrets

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 589

de notre dite Cour aux serviteurs de nosdits Conseillers ou autre hors de notre dite Cour. *Idem* 1453. Font. t. 1, p. 19.

### *Assemblée des Chambres pour juger les procès.*

Ne se doit faire à la réquisition ou sollicitation des Parties ; mais seulement du propre mouvement de la Cour, si elle croit qu'aucun procès prêt à juger, *pour la grandeur de sa matière, ou des Parties contendans, ou pour cause évidente, se doit juger par lesdits deux Chambres* : (il n'y en avoit alors que deux, la Grand'Chambre & les Enquêtes). *Idem ibid.* Font. t. 1, p. 17.

### *Nombre des Conseillers qui devoient servir à la Grand'Chambre, aux Enquêtes & aux Requêtes du Palais.*

Trente à la Grand'Chambre, quinze Clercs & quinze Laïcs, outre les Présidens.

Quarante à la Chambre des Enquêtes, vingt-quatre Clercs & seize Laïcs.

Huit aux Requêtes du Palais, cinq Clercs & trois Laïcs, y compris le Président.

*Nota.* Le nombre des Clercs plus grand alors que celui des Laïcs. *Idem ibid.*

### *Enquêtes.*

La Chambre des Enquêtes, divisée en deux parties, en chacune desquelles il devoit y avoir au moins quinze ou seize personnes, pour la plus grande expédition des procès. *Charles VII, 1453. Font. ibid.*

### *Tournelle Criminelle.*

La Tournelle Criminelle ne pouvoit autrefois condamner à peine capitale, & lorsqu'il s'agissoit de juger définitivement

un procès ; où il échéoit de prononcer telle peine , le Jugement devoit être rendu en la Grand'Chambre.

Mais pendant que l'on voyoit ce procès , un des Présidens devoit s'en aller avec les Conseillers Clercs dans une autre Chambre travailler aux autres procès du Parlement. *Idem ibid.*

*Séances de l'après-midi pour le Jugement des procès.*

Permis de s'assembler les après-dîner , tant à la Grand'Chambre qu'aux Enquêtes , pour juger les petits procès & les affaires d'instructions , & cependant un ou deux ans , ou jusqu'à ce qu'on voie que notredite Cour soit expédiée de la grande multitude des procès étant en icelle. *Idem ibid.* Font. p. 17 & 18.

*Audiences de l'après-midi.*

L'usage qui étoit ancien en 1453 , avoit établi les Audienc-es de relevée des mardis & des vendredis , depuis la Pentecôte jusqu'à la fin du Parlement.

Charles VII , en 1453 , ordonne que ces Audiencias commenceront aussitôt après Pâques , depuis quatre heures jusqu'à six. *Idem ibid.*

*Nombre des Juges pour rendre Arrêt.*

*Nulle Cause , grande ou petite , ne sera jugée ni déterminée par Arrêt de notredite Cour , sinon qu'ils soient dix Conseillers assemblés , & un des Présidens de notredite Cour ou des Enquêtes présent.*

Défenses de commettre un Conseiller de la Cour pour ouïr les Parties , ordonner & juger , ou rapporter pardevant la Cour , si ce n'est que ce fût petite Cause , laquelle puisse être commise pardevant les Maîtres des Requêtes de notre Palais à Paris.

*Appointemens au Conseil.*

*Nota.* Qu'anciennement appointer se prenoit souvent pour juger. C'est ce qui paroît par ces termes de l'Ordonnance de Charles VII. *Ibid.*  
Voulons & enjoignons aux Présidens , que diligemment ils

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 195

entendent aux Plaidoiries , qui seront faites devant eux , pour incontinent après lesdites Plaidoiries , appointer ( c'est-à-dire juger ) les matieres qui se peuvent appointer , en pleine Chambre ; & au regard des appointemens qui seront remis au Conseil , ( c'est-à-dire des Jugemens remis au Conseil ) notent bien les difficultés d'icelles , & se fassent , si besoin est , avertir par le Greffier , afin qu'au premier jour de Conseil , avant quelque autre expédition d'autre matiere , le Registre des Plaidoiries prochaines soit dépêché & appointé ( c'est-à-dire jugé ) tant que les Conseillers ont présente & fraîche mémoire des Plaidoiries ; & enjoignons & commandons audit Greffier , que le prochain jour du Conseil , après lesdites Plaidoiries , il rapporte son Registre desdites Plaidoiries , afin que brieve expédition soit donnée , sans confusion d'autre matiere , comme dessus est dit. *Idem ibid.*

### *Rapporteurs.*

Les Parties ne doivent sçavoir le nom du Rapporteur ; si elles le découvrent , le procès sera distribué à un autre. *Idem ibid. Font. p. 19.*

### *Registres & anciens Usages.*

Enjoignons aux Conseillers . . . . . qu'ils soient curieux de voir & visiter les Arrêts anciens de notredite Cour , & les styles & observances d'icelle . . . . . & si aucuns étoient de tout point incurieux de ce , que nos Présidens les admonestent & induisent à ce faire , ou si besoin est , nous en advertissent pour y donner provision , telle qu'il appartiendra par raison. *Idem ibid.*

### *Inventaires de production.*

Seront lus entièrement , & par autre que le Rapporteur. *Id. ibid. Font. p. 20.*

### *Rapport des Procès.*

Deux procès de longue récitation ne doivent être mis l'un

sur l'autre ; mais il faut attendre , pour commencer le second ; que le premier soit expédié. *Idem ibid. Font. p. 21.*

### *Remontrances.*

Si par importunité des Requérans , inadvertance ou autrement , nous écrivions ci-après aucunes lettres à notredite Cour , & qu'il lui sembla , en la matiere dont cesdites lettres seroit fait mention , y eût quelque difficulté raisonnable , ils nous en avertissent , ou fassent avertir , afin d'y donner ou faire donner telle provision qu'au cas appartiendra. *Idem ibid.*

### *Offices.*

Tous Offices Royaux de Judicature , sont incompatibles avec ceux des Seigneurs. *Blois , 112 , 113.*

### *Des assemblées des Cours de Parlement , dites Mercuriales.*

#### *Temps de les tenir.*

Autrefois , suivant les Ordonnances de Charles VIII , de Louis XII & de François I , tous les quinze jours , ou du moins une fois le mois , le mercredi après dîner ,

Par les dernières Ordonnances , elles doivent être tenues seulement de six mois en six mois , à Pâques & à la S. Martin ; & au Parlement de Bretagne , le premier mercredi après l'ouverture de chaque semestre. *Ordonnance de 1539 , 130 , de Moulins , 1566 de Blois , 1579. 144.*

#### *Ceux qui doivent y assister.*

Lorsqu'elles étoient plus fréquentes , elles étoient moins nombreuses , pour ne pas détourner trop souvent les Conseillers de leur service ordinaire.

Elles devoient alors être composées des Présidens au Parlement,

ment, des Présidens des Enquêtes, & de deux Conseillers de chaque Chambre au moins.

*Qui les doit prémouvoir, & faire exécuter les délibérations qu'on y prend.*

Enjoignons à nos Avocats & Procureurs Généraux, sur peine de privation de leurs charges, de promouvoir lescdites Mercuriales & en poursuivre le jugement, & de nous avertir promptement de leur retardation ou empêchement d'icelles, faire aussi les diligences que lescdites Mercuriales nous soient & à notre Chancelier incontinent envoyées, *Blois, 144.*

*Matières qui doivent être traitées.*

L'exécution des Ordonnances.

Si les Conseillers sont irrévérens ou désobéissans à Nous, à ladite Cour, ou aux Présidens d'icelle.

S'ils sont négligens ou nonchalans de venir en ladite Cour aux jours & heures qu'il est requis, & faire la résidence due & ordonnée.

S'ils font leur devoir de rapporter & extraire les procès, & matières dont ils sont chargés.

En général, s'ils ne font point choses répréhensibles, ou dérogeantes à nosdites Ordonnances, & à l'honneur & gravité de notredite Cour & des Présidens d'icelle.

*Fruits, effets ou exécution des Mercuriales.*

1°. Remontrances à ceux qui se trouvent coupables des fautes & irrévérences & négligences susdites.

2°. En avertir le Roi, & pour cela en faire registre à part, afin que le Roi puisse mander un ou plusieurs des Présidens, & y pourvoir ainsi qu'il appartiendra.

3°. Punir sévèrement les contrevenans, par suspension ou privation d'office, ou autre peine, suivant l'exigence des cas,

*Tome V.*

*F f f*



40. Faire des réglemens pour la discipline de la Compagnie, lesquels doivent être envoyés au Roi & au Chancelier.

*Regle générale & commune à toutes ces peines.*

Y vaquer promptement & toutes affaires cessantes, sans intermission ni discontinuation, tant es jours d'audience, qu'autres.

Défenses à nosdites Cours de vaquer à l'expédition d'autres affaires que lesdites Mercuriales n'ayent été jugées, déclarant les jugemens qui auront été auparavant donnés, nuls & de nulle valeur & effet.

*Dans quelles Compagnies les Mercuriales doivent être tenues.*

Dans toutes, soit inférieures, soit supérieures, même dans le Grand'Conseil & dans la Chambre des Comptes, à l'ouverture de chaque semestre, Blois, 144.

*Des Audiences publiques, expéditions des appellations verbales, & rolles d'icelles.*

Heures des Plaidoiries.

*Matinées.*

Depuis sept jusqu'à dix, excepté en Carême, où les Plaidoiries doivent durer depuis huit jusqu'à onze. Charles VII, 1453. Font. t. 1, p. 18.

*Après-midi.*

Les Audiences d'après-midi des mardis & vendredi, d'abord établies depuis la Pentecôte jusqu'à la fin du Parlement. Charles VII, 1446. Font. p. 18.

Le même Roi voulut en 1453, (*ibid.*) qu'elles commençassent le lendemain de Pâques.

Depuis , elles ont été établies depuis le mois de Décembre jusqu'au dernier jour de Mai.

*Ordre de l'expédition des affaires d'Audiences.*

Toutes Causes doivent être expédiées , ou par Rôle ou par Placet.

*Rôles ordinaires , de quoi composés.*

Doivent être composés des appellations verbales interjetées des Jugemens rendus dans tous les Bailliages & Sénéchaussées du Ressort.

*Par qui la confectiion devoit en être faite.*

Par le Greffier des Présentations.

*Comment & dans quel ordre ?*

1<sup>o</sup>. Celle où le Procureur du Roi est seule partie.

2<sup>o</sup>. Toutes les autres à mesure qu'elles sont présentées au Greffier , sans préférer par faveur ou gratification l'une à l'autre. Car nos Cours sont pour faire droit aussi-tôt aux pauvres comme aux riches ; aussi a le pauvre mieux besoin de brieve expédition que le riche ; & voulons que par l'Huissier soient lesdites Causes appellées , selon ledit ordre , sans quelque faveur ou fraude, *sur peine de privation de son Office.*

Cet ordre sera observé , à la charge néanmoins que le Greffier ne pourra mettre sur aucun feuillet , que deux ou trois Causes de chacun Procureur , lesquelles encore ne seront mises l'une suivant l'autre , mais distinctes & séparées l'une de l'autre. *Tirés des Ordonnances de Charles VII , 1433 , Franç. I , 1535 , Henri III , 1586.*

*Si ces Rôles peuvent être interrompus.*

Enjoignons à nos Présidens de les expédier , sans les inter-

F f f i j

*rompre par Plaidoiries extraordinaires, si ce n'est pour grande & urgente cause.*

Et néanmoins les appellations interjettées des exécutions des Arrêts, seront premièrement expédiées & jugées, nonobstant l'ordre du rôle.

*Qui sont ceux qui doivent assister à la plaidoirie des Causes sur les Rôles ordinaires ?*

Les Lieutenans des Baillis & Sénéchaux, & les Procureurs du Roi se doivent trouver es jours ordinaires que les Causes de leurs Bailliages & Sénéchaussées se plaident.

Et c'est une des raisons pour lesquelles il est expressément enjoint, par toutes les anciennes Ordonnances, de juger promptement les Causes des rôles ordinaires.

*Ce que deviennent les Causes qui n'ont pu être expédiées sur les Rôles ordinaires.*

Le premier Huissier autrefois étoit tenu de rayer les Causes qui avoient été expédiées, & de faire signer par le Président le lieu où l'on étoit demeuré.

Après quoi les rôles devoient être remis entre les mains du Greffier des Présentations, pour au Parlement suivant reprendre lesdits vieux Rôles au lieu où ils avoient été laissés.

Aujourd'hui ce qui reste sur le rôle, demeure appointé de plein droit, excepté certaines natures d'affaires, &c.

*Rôles extraordinaires.*

Pour l'expédition des Causes privilégiées, & des Parties présentes & autres que les Présidens aviseront, seront faits rôles extraordinaires, dont on plaidera les matinées du Jeudi, & es après-dîner des Mardis & Vendredis.

*Placets.*

Voulons toutes les Causes des appellations verbales être appellées à tour de rôle, & expédiées selon l'orde d'icelui, sinon que pour l'expédition des pauvres & misérables personnes, ou choses urgentes & très-nécessaires, ou autres considérations pour le bien de la Justice, soit nécessité de bailler audience sans garder l'ordre desdits rôles, dont nous chargeons l'honneur & conscience desdits Présidens.

Il résulte de tout ce qui vient d'être remarqué,

Que les Causes que nos Ordonnances réputent privilégiées, sont :

Celles où le Roi est Partie ;

Celles où il s'agit d'appellations interjettées des exécutions d'Arrêts ;

Celles des parties présentes.

Celles des pauvres & misérables personnes ;

Celles où il s'agit de choses très-urgentes & très-nécessaires.

*Ce que l'on doit faire des Causes qui ne peuvent être jugées à l'Audience.*

Ou les appointer au Conseil, ou ordonner qu'il en sera délibéré sur le registre, ou que les pieces seront mises par-devers la Cour.

Il faut pour cela, ou plutôt il falloit, suivant les Ordonnances de Charles VII, 1453, François I, 1535, Moulins & Blois, que le tiers des Conseillers assistans estimât lesdites Causes sujettes à en délibérer plus amplement.

Moulins art. 60, dit : *Aucuns de nos Conseillers assistans.*

L'appoinnement au Conseil ne différoit pas alors du délibéré sur le Registre.

Appointer vouloit dire juger, & appoinnement au Conseil

ne signifioit autre chose, si ce n'est, Jugement remis à la délibération du Conseil.

C'est ce qui paroît par la disposition suivante :

Et où par nosdites Cours sera ordonné qu'on en délibérera au Conseil, ou bien selon les propres termes de l'Ordonnance de Charles VII, *au regard des appointemens remis au Conseil*, enjoignons auxdits Présidens qu'ils notent & remarquent bien les points & difficultés desdites Causes, &, si besoin est, s'en fassent avertir par le Greffier, afin que le premier jour de Conseil ensuivant, avant toute expédition d'autre matiere, il en soit délibéré pendant que nosdits Présidens & Conseillers auront récente mémoire desdites plaidoires, le registre desquelles sera pour cet effet représenté par ledit Greffier audit jour de Conseil.

Les Arrêts qui interviendront esdites Causes, seront prononcés à la prochaine audience, si la Cour voit que faire se doive pour l'exemple.

*En procédant au Jugement, seront les Avocats & Procureurs, par la faute desquels la Cause n'aura pu sur le champ être vidée, condamnés en telles amendes qu'il sera advisé par nosdites Cours.*

### *Discipline des Audiences.*

Tous Présidens, Conseillers-Clercs ou Laïcs, excepté ceux qui servent à la Tournelle, doivent s'y trouver en si bon nombre, que l'honneur de la Cour y soit gardé. *Tit. 8, num. 7.*

Sera procédé à rigoureuse punition des Avocats qui se trouveront avoir allégué en plaidant, aucuns faits faux & calomnieux, ou dénié la vérité du contenu es pieces à eux communiquées, & par ce moyen empêché ou retardé la prompte expédition des Causes.

### DES PROCÈS PAR ÉCRIT, ET CONCLUSION D'ICEUX.

#### *Griefs.*

**Avocats.** Les griefs sont dits griefs hors le Procès, parce qu'ils ne

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 599

doivent contenir aucuns griefs qui soient dans le Procès, & en cas que les Avocats eussent contrevenu à cette Loi, ils devoient être mandés & blâmés pour la première fois ; & s'ils sont récidifs ou coutumiers, condamnés en l'amende à la discrétion de la Cour.

Les griefs doivent être signés par les Avocats, & les Greffiers ne doivent les recevoir sans cela.

Avocats.

### *Productions nouvelles.*

Autrefois il falloit des Lettres de Chancellerie pour produire de nouveau, comme pour articuler faits nouveaux.

Depuis il a été permis de le faire sans lettres, suivant la réserve qu'on avoit accoutumé de faire par la conclusion des Procès, à la charge de bailler par Parties adverses contredits aux dépens du produisant.

Ordonnance  
de Louis XII,  
1512, art. 30.  
Font. t. 1, pag.  
566.

On ne pouvoit aussi faire qu'une production nouvelle dans tout un procès.

Et il falloit qu'elle fût faite avant que le Procès fût mis sur le Bureau, autrement elle ne pouvoit être reçue, si ce n'est que pour bonne & juste cause, à ce mouvant la Cour, elle avistât de la recevoir.

*Ordre de l'expédition des procès ; doivent être jugés à tour de rôle. Franç. I, 1539, art. 122.*

Nous voulons que les Présidens & Conseillers ès Chambres des Enquêtes de nos Cours Souveraines, jugent les procès par écrit, dont le jugement est poursuivi, selon l'ordre du tems de leur réception, dont il sera fait rôle, qui sera publié & attaché au Greffe, de trois mois en trois mois, auquel seront rayés par le Greffier ceux qui seront jugés, incontinent après jugement conclu & arrêté.

Charles IX (à Orléans 1560, 42.) ordonne la même chose, & veut que les rôles soient faits par les Présidens des Chambres, appelés avec eux quatre Conseillers d'icelles.

Charles VII, 1453, (*Font. pag. 19*), veut que les Présidens voyent diligemment tous les deux mois, quels procès ont été expédiés, & quels restent à expédier, pour toujours donner ordre d'ancienneté au Rapporteur, selon les cas plus piteux ou plus nécessaires, sans faveur ou acception de personnes.

Les Rapporteurs en cas de faute ou de négligence, blâmés ou punis, ainsi que la Cour le jugera à propos.

*Peine des Juges d'appel, qui se devoit prononcer en jugeant le procès.*

Louis XII, 1499, art. 59, (*Font. T. 1, L. 3, pag. 565*), veut que si en jugeant le procès, l'on trouvoit par la visitation d'icelui, que les Juges ressortissans sans moyen au Parlement, eussent erré manifestement en fait ou en droit, en ce cas, ils soient mulctés & punis en amendes arbitraires, à la discrétion des Cours,

*Peines contre les Seigneurs,*

Autrefois, dit l'Ordonnance de Charles IX, en 1564, art. 17, les Hauts-Justiciers ressortissans nuement aux Parlemens, devoient être condamnés, suivant l'ancienne Ordonnance, en 60 livres parisis pour le mal-jugé de leurs Juges.

## DE LA DISTRIBUTION DES PROCÈS.

*Qui doit faire la distribution ?*

L'Ordonnance de Charles VII, 1446, art. 12, (*Font. T. 1 ; page 16*), porte que la distribution sera faite par les Présidens de chaque Chambre, avec deux des plus anciens Conseillers d'icelle.

Que pour la faire, ils feront d'abord un rôle des procès prêts à juger, en gardant le plus que l'on pourra l'ordre des Bailliages, Prévôtés & Sénéchaussées.

Qu'ensuite les procès seront par eux baillés & distribués aux  
Conseillers,

Conseillers, eu égard à la qualité du procès & du Conseiller.

Défenses aux Conseillers de remettre entre les mains de leurs confreres les procès qui leur sont distribués, ains les remettent au Greffe pour être redistribués.

*Peine.* Pour la premiere fois, suspension pour trois mois; pour la seconde, privation desdits Offices.

L'Ordonnance de Charles VIII de 1493, art. 12, (*Font. T. 1, pag. 571*) porte, que la distribution sera faite par les Présidens de chaque Chambre.

*Quand doit être faite la distribution.*

A l'égard des procès par écrit, lorsqu'ils sont conclus & reçus pour juger.

A l'égard des appointemens ou instances, lorsque les productions ont été mises au Greffe. *Charles VIII 1493, art. 121. (Font. ibid.) Code Henri. 1. 6.*

*A qui doit être faite la distribution.*

Ne point distribuer les procès à ceux qui auront pourchassé & prié pour les avoir;

Ni à ceux que les Parties affectent, ou qui auront grande connoissance avec elles, ou à ceux qui seront suspects, & pour cela prennant garde aux pays dont seront les procès.

Ayant regard principalement à la qualité des matieres, & mérite des Conseillers.

Faire ensorte, autant qu'il se peut, que chaque Conseiller ait un procès, afin qu'il puisse être, suivant l'esprit & la disposition des anciennes Ordonnances, & Rapporteur & jugeant.

En cas qu'il y ait plus de procès en la Grand'Chambre, qu'elle ne peut en expédier à cause des Audiénces, & autres grands empêchemens, esquels elle est occupée pour notre service, seront renvoyés ès Chambres des Enquêtes, selon qu'il sera advisé par nos Présidens & Conseillers d'icelle Grand-



Chambre , dont nous chargeons leur honneur & conscience.  
*Blois 141.*

*Du rapport des Procès , recueil & conclusion des opinions.*

Ce qui précède le rapport.

*Extraits. Nécessité de faire extrait.*

Nul procès ne sera rapporté sans en avoir fait l'extrait ,  
quelque petit qu'il soit.

*De quel main il doit être.*

L'extrait sera écrit de la main du Rapporteur , ou d'un autre  
Conseiller , ou du Greffier , sans communiquer les secrets des  
procès aux Clercs des Conseillers ou autres.

*Ce qu'il doit contenir.*

Seront tenus lesdits Conseillers mettre en leurs extraits la  
substance des principaux faits des Enquêtes , sans les mettre  
par relation au procès , afin qu'es'il est question , en opinant ,  
de retourner auxdits faits, il suffise de recourir à l'extrait vérifié,  
sans retourner à toute l'Enquête.

*Le rapport consiste dans trois chose.*

Le récit du fait & des moyens ; ce qui regarde la fonction  
du Rapporteur , dont le devoir est tant pour le bien de la Jus-  
tice que pour leur honneur , d'être soigneux de toucher & ou-  
vrir les points & difficultés de leur procès , sans rien omettre  
à leur pouvoir , & sans superfluité ou redite.

La lecture de l'inventaire , qui doit être faite en entier , &  
par un autre que le Rapporteur.

La lecture des pieces & productions , & pour laquelle au-  
cuns des Conseillers assisteront le Rapporteur.

*Devoir des Conseillers pendant le rapport.*

Tous seront attentifs au rapport ; défenses de s'occuper pendant qu'il se fait , à la lecture des requêtes, pieces, registres, écriture de lettres , dictum ou autres actes qui puissent les distraire.

*Devoir du Président pendant le rapport.*

Enjoignons à nos Présidens , que quand nosdits Conseillers rapporteront & opineront , ils les oyent benignement , patiemment & sans interruption aucune.

*Opinions.*

Devoirs communs à tous ceux qui opinent. Philippe de Valois 1344. Font. Tom. 1<sup>er</sup>, pag. 15. *Opinantes in Consilio tangere vel repetere motivum in eorum præsentia prædictum, neque Legem, Canonem, aut Decretum, nisi petiitum fuerit à Presidente, vel in purâ juris materiâ fuerit, allegare debent.*

Tout cela se réduit à ne point user de répétitions ni de citations superflues.

Si par les Présidens , Rapporteur ou autre , il est apperçu qu'aucun des opinans erre en fait , il pourra l'en avertir.

*Ne proposer aucuns faits , soit à louange ou vitupere des parties , ou de l'une d'icelles , ou de la matiere de quoi l'on traite.*

*Ne dire que les faits proposés par les parties au procès. Car les parties savent ou doivent mieux savoir les faits qu'ils ont à proposer , que ne font les Juges : & si aucun faisoit le contraire , en disant son opinion ou autrement , sembleroit être plus d'affection que de raison.*

Philippe de Valois 1344. ( Font. tom. 1<sup>er</sup>, pag. 15. )

*Injungit Rex omnibus tam magna Camera quam Inquæstarum Dominis, in vim sui juramenti, ne de causis in eadem Curia existentibus, informationem per verba privata, in eorum domibus, nec alibi recipiant à quocumque per litteras vel nuncios, aut aliis quovis modo, sed solum in Parlamento, partibus in Curia litigantibus, & eorum jura monstrantibus.*

G g g g ij

*Devoirs propres & particuliers aux Présidens.*

*Faire cesser les répétitions & les superfluités de langage impertinent , lesquelles sont contre l'honneur des délibérans & de la Cour , & donnant retardation & empêchement à l'expédition des matieres.*

*Enjoignons à nos Présidens , que quand nosdits Conseillers rapporteront & opineront , ils les oyent bénignement , patiemment & sans interruption aucune.*

*Ne dire aucune chose par quoi leur opinion puisse être apperçue , jusqu'à ce que tous les Conseillers présens au jugement ayent leur opinion.*

*Demander les opinions dans l'ordre qu'ils estimeront plus convenable au bien de la Justice*

*C'est ce que l'on peut recueillir de ces termes de l'Ordonnance de Charles VII , 1553. ( Font. pag. 19. & 20. )*

*Et s'il semble après le rapport , que la matiere ait besoin d'ouverture plus grande , soient par les Présidens demandées les opinions à ceux que l'on verra être plus expédiens & convenables selon la matiere sujette.*

*Conclusions des opinions , ou formation du Jugement.*

*Les jugemens ne sont censés conclus & arrêtés , que lorsqu'ils passeront de deux voix au moins , autrement il y aura partage.*

*François I par l'Ordonnance de 1539 , art. 125 , 126 , voulut bannir absolument les partages des Cours Souveraines.*

*Et à cette fin , il ordonna que quand il passeroit d'une seule voix , le Jugement & Arrêt seroit conclu & arrêté.*

*Mais Henri II abrogea cette Ordonnance , & rétablit l'ancien usage par une Déclaration de 1549. ( Font. pag. 574 , tom. 1 ).*

*Autrefois en cas de partage , suivant l'Ordonnance de Charles VII , 1453 , article 177 , ( Font. tom. 1 , pag. 574. )*

on devoit envoyer le Rapporteur , & deux des Conseillers des opinions différentes aux autres Chambres du Parlement , pour rapporter leur conclusion & opinion , suivant lesquelles le partage étoit vuide.

Par l'Ordonnance de Blois , article 126 , on ne doit plus envoyer que le Rapporteur & le Compartiteur , & on ne l'envoie que dans une des Chambres , laquelle seule vuide le partage.

Et à cette fin , enjoignons aux Présidens des Chambres , *chacun en leur regard* , de donner promptement audience au Rapporteur & au Compartiteur sans aucune remise , afin que le même jour qu'ils se seront présentés , le Procès soit mis sur le Bureau pour être départi & jugé incontinent.

Ces termes de l'Ordonnance de Blois marquent , qu'il n'y a plus qu'une seule Chambre qui vuide le partage.

La Chambre où le partage est porté , ne peut prendre qu'un des deux avis qui forment le partage.

Jugé par un ancien Arrêt de 1508 , qui tient lieu de règlement en cette matiere , *quia semel decisum , non debet amplius decidi*. Or , l'Arrêt de partage est un véritable Jugement , qui décide qu'il n'y a qu'une des deux opinions qui doit être suivie , (*Font. ubi supra* ).

*Quid* , si le partage arrive dans l'Assemblée des Chambres ? Charondas sur le nomb. 13 , dit que la forme commune de procéder , est de se pourvoir en autre Parlement ; mais qu'il approuve davantage l'expédient qu'il a lu ès Memoires de M. Chartelier , qui est d'assembler toutes les Chambres pour *vuider le partage*.

Cela ne s'entend pas trop bien , si ce n'est qu'il veuille dire qu'il faut appeler tous les Conseillers généralement , tant ceux qui ont été présens à la premiere délibération , que ceux qui n'y ont pas assisté.

Il ne peut jamais y avoir trois opinions lors du jugement , mais il faut que la moindre revienne à l'une des grandes.

*Louis XII, 1510, art. 32. François I. à Ys-sur-Thille en 1535, art. 87.*

### DES ASSEMBLÉES A HEURES EXTRAORDINAIRES ET PAR COMMISSAIRES.

#### *Ancienneté de la forme de juger par Commissaires.*

Il en est fait mention dans l'Ordonnance de Charles VIII de 1493, art. 11, (*Font. tom. 1, pag. 572,*) comme d'une chose déjà usitée.

*Défendons de juger aucuns Procès par Commissaires, si ce n'est qu'ils soyent tels qu'ils doivent être expédiés, &c.*

Les Commissaires jugeoient alors, comme il paroît par ces temes, & par ceux qui suivent dans le même article ; *& ne nommera le Rapporteur, les Commissaires qui seront à juger tel Procès, mais les nommera le Président, &c.*

#### *A qui appartient le choix des Commissaires, & quels ils doivent être.*

Autrefois le Président avoit droit de les nommer. *Ordonn. de Charles VIII, ibid.*

Depuis, il a été établi que l'on suivroit l'ordre du tableau & l'antiquité de la réception.

Le Code Henri établi cette regle, comme étant un article d'Ordonnance, mais je n'ai pu encore la trouver dans toutes celles que cite l'Auteur de cette compilation.

Peut-être a-t-il ajouté cet article sur le seul fondement de l'usage qui étoit déjà certain de son tems.

#### *Distinction des grands & des petits Commissaires.*

On ne la trouve point dans l'Ordonnance de Charles VIII.

Elle est clairement marquée dans l'Ordonnance de 1563,

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 607

& dans celle de Moulins, si l'on joint l'article 30 de l'une, avec l'article 68 de l'autre.

Dans le premier il s'agit des petits Commissaires, & dans le second des grands.

La fonction des petits Commissaires est expliquée par ces termes de l'Ordonnance de 1563, faite en Rouffillon.

Permettons néanmoins à nos Cours Souveraines & non autres, de commettre aucuns d'entr'eux jusqu'au nombre au plus de quatre avec le Président, pour, aux jours & heures extraordinaires & aux dépens des parties, faire les calculs, arrêter les dates des titres, & autres points & articles de fait seulement, ès-procès, &c. Lesquels Présidens & Conseillers Députés, en feront rapport à nosdites Cours . . . . . pour leur rapport oui, être procédé aux heures ordinaires au jugement desdites instances, ainsi que de raison. *Font. tom. 1, pag. 573.*

Il paroît que cette Ordonnance avoit abrogé absolument l'usage des grands Commissaires, & avoit tout réduit aux petits.

L'article 30 commence par ces termes : Voulons & ordonnons que tous Procès soient dorénavant jugés à l'ordinaire, tant dans nos Cours, &c. . . . Leur défendons d'en juger aucun extraordinairement par Commissaires . . . . Permettons néanmoins, &c.

La fonction des grands Commissaires est marquée par ces termes de l'art. 68 de l'Ordonnance de Moulins, où après avoir marqué la nature des Procès qui seront jugés de grands Commissaires, le Roi ajoute :

Letnelles instances seulement, avons permis & permettons d'être jugées par Commissaires, au nombre de dix, &c.

Ainsi ce qui distingue les uns d'avec les autres, est que les premiers ne sont commis que pour l'examen, la visite & le rapport du Procès, au lieu que les derniers sont établis pour juger.

### *Nombre des Commissaires.*

A l'égard des petits, quatre au plus, outre le Président.

A l'égard des grands, dix au Parlement de Paris, & sept pour les autres, parce qu'on y juge à sept y compris les Présidens ou autre moindre nombre, & tel que celui auquel ils ont accoutumé de juger. *Moulins, art. 68.*

L'Ordonnance de Blois, art. 163, permet néanmoins aux Cours où l'on a accoutumé de juger à dix, *de s'assembler jusqu'à un nombre de douze, y compris les Présidens, si les parties le demandent, & selon que l'importance & longue visitation des procès le requerront, dont nous chargeons l'honneur & conscience desdits Présidens & Conseillers.*

L'article 16 de la première Déclaration faite sur l'Ordonnance de Moulins, porte que les deux Présidens de la Chambre où le Procès sera jugé, seront du nombre des grands Commissaires, pourvu que le nombre de dix ne soit augmenté pour cela.

*Quelles sont les matieres qui doivent être vues ou jugées par Commissaires.*

A l'égard de celles qui doivent être simplement vues par les petits Commissaires.

L'Ordonnance de Rouffillon, art. 30, les désigne en ces termes :

*Faire les calculs, arrêter les dates des titres & autres points & articles de fait seulement, es-Procès & matieres de liquidation de fruits, dépens, dommages & intérêts, comptes & criées, & non autres.*

Les matieres qui peuvent être jugées de grands Commissaires sont les mêmes.

Par l'Ordonnance de Charles VIII, *matieres de fruits, criées, intérêts.*

Par celle de Moulins, *dommages & intérêts, criées, reddition de comptes, liquidation de fruits, taxe de dépens excédant trois articles.* Le tout avec cette restriction portée par l'article 68 de Moulins.

*Et*

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 609

*Et néanmoins où il seroit question de peu de chose, au cas susdit, voulons lesdits Procès être jugés à l'ordinaire.*

*A qui il appartient de décider si un Procès sera vu de petits Commissaires.*

*L'Ordonnance de Charles VIII ; porte qu'aucun Procès ne sera jugé de Commissaires, que le cas n'ait été mis par le Rapporteur en pleine Cour, & par icelle ainsi délibéré de faire.*

*Cela s'observe aux Enquêtes pour le petit Commissaire, non pour le grand ; mais il dépend du Rapporteur de le faire observer.*

*Salaire des Commissaires. ( Ordon. de Rouffillon, art. 30. )*

*Ne prendront les Présidens des Enquêtes de nos Parlemens plus grand salaire que les Conseillers, suivant la forme ancienne, & ce nonobstant quelconques lettres de permission au contraire, lesquelles avons révoquées.*

*Cet article ne s'observe point ; les Présidens ont le double.*

*Heure de travailler des Commissaires.*

*Défenses d'y vacquer*

*Les jours de Dimanches & Fêtes de l'Eglise,*

*Ni aux heures de dix à onze, ou de cinq à six, & autres heures extraordinaires. Moulins, art. 69.*

*Très-sagement ordonné, & très-peu observé.*

*Lieu où l'on doit travailler de Commissaires.*

*Défenses de travailler dans les Maisons particulieres des Présidens ou Conseillers.*

*Si l'on peut faire double Bureau de Commissaires.*

*La même Ordonnance le défend.*

*Tome V.*

*H h h h*



*Et aussi de ne faire double Bureau de Commissaires en une après-dinée.*

Observé aux Enquêtes, non à la Grand'Chambre, où il y a toujours double Bureau des grands Commissaires, & forment deux de petits.

### DU JUGEMENT DES PROCÈS PAR ÉCRIT, ET AUTRES.

#### *Nombre des Juges nécessaires pour faire Arrêt.*

Dix au Parlement de Paris.

Chaque Chambre est seule juge des Procès qui y sont distribués, sans que l'on puisse, sur réquisition des parties, ou en vertu de Lettres du Roi, appeler d'autres Conseillers pour juger.

Mais la Cour peut de son propre mouvement, pour la grandeur de la matière, ou des Parties contendantes, ou pour autre juste & raisonnable cause,

Ou appeler quelque nombre des Conseillers des autres Chambres,

Ou envoyer le Rapporteur & un des Conseillers d'opinion différente, dans les autres Chambres, pour leur proposer & communiquer les difficultés, lesquels doivent en ce cas être bénévolement ouïs; & l'instant & à sans remise, dépêchés, afin qu'ils rapportent les conclusions & opinion des autres Chambres.

#### *Ordre de l'expédition des Procès. Ut supra, titre des Procès par écrit.*

Ajouter que les rôles des Procès par écrit doivent être remis entre les mains de l'Huissier des Chambres des Enquêtes, à ce que par les mains d'icelui, les Parties puissent en avoir communication.

#### *Formule des dispositifs.*

La forme de mettre l'appellation au néant, convient pro-

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 611

prement lorsque la Sentence étoit mauvaise dans le temps qu'elle a été rendue, enforte que si l'on n'avoit point produit de nouvelle pièces, il eût fallu l'infirmer; mais parce que l'intimé a produit de meilleurs titres en cause d'appel, on confirme indirectement la Sentence par les nouvelles raisons qui sont survenues en mettant l'appellation au néant, pour éviter l'embarras dans lequel on tomberoit, s'il falloit prononcer *an benè, vel malè*.

On exceptoit autrefois de cette règle les Sentences rendues par forclusion, à l'égard desquelles on prononçoit toujours par *an benè, vel malè*, & ce en haine de la coutumace, & afin que l'Appellant qui gagnoit son procès en cause d'appel, payât toujours les dépens de la cause principale.

*A qui appartient l'exécution des jugemens, & la connoissance des suites qu'elle peut avoir.*

La Cour ne peut retenir l'exécution de ses Arrêts & Jugemens, sinon pour ce qui concerne l'interprétation d'eux.

Mais leur enjoignons, s'il a été dit bien jugé, renvoyer la connoissance aux Juges d'appel.

Si la Sentence est infirmée, à celui qui tient le Siège immédiatement après le Juge qui a rendu la Sentence.

Cette disposition n'est pas praticable, car c'est tout le Siège qui est censé avoir rendu la Sentence.

Aussi cela ne s'observe point, & en ce cas, ou la cour retient, ou elle renvoie dans un autre Siège.

*Fors & cas esquels par les Ordonnances il leur est permis d'user de rétention. Blois, 179.*

*Punition des Juges inférieurs qui auront erré manifestement en fait ou en droit. Suprà, titre des Procès par écrit.*

*Règles à observer dans la rédaction des Arrêts.*

1°. Ils doivent être conçus si clairement qu'il n'y ait & n'y

H h h h ij

puisse avoir aucune ambiguité ou incertitude, ni lieu à en demander l'interprétation, 1539, 110.

20. Les Arrêts seront écrits de la main du Rapporteur, ou d'un de ses compagnons, (1535, art. 76.) & le nom des Présidens & Conseillers qui auront assisté au jugement écrit à côté du dictum, de la main du Rapporteur, ou du Greffier. *Moulins*, art. 66.

3°. Les Rapporteurs tenus d'apporter les Arrêts donnés à leur rapport, aux Présidens, dans six jours après que les jugemens auront été conclus & arrêtés, si le Président ne leur donne un plus long terme. *Peine*, privation des épices du procès & de leurs gages pour chaque jour de retardement. *Ibid.* 1535, art. 76, après Philippe de Valois & Louis XII.

4°. Suivant la même Ordonnance de Philippe de Valois en 1344, (*Font.* t. 1, p. 15,) les Arrêts doivent être corrigés & relus en pleine Chambre.

5°. L'Arrêt ne peut être reçu ni prononcé sans être signé du Rapporteur & du Président, ou du Conseiller qui aura présidé, & dont sera fait registre, (*Moulins*, 65.)

### É P I C E S.

*Dans quels cas ne doivent avoir lieu.*

1°. Pour tous les Arrêts sur Requête présentée par une des parties seulement, tant en matiere civile que criminelle, *Rouffillon*, 33.

Excepté lorsqu'il y aura vacation du Rapporteur, pour avoir vu les informations & procédures, & que le rapport en aura été fait, dont nous chargeons leur honneur & conscience, *Blois*, 131.

2°. Dans tous les procès où il n'y a que les Procureurs Généraux ou leurs Substituts parties.

Excepté néanmoins pour le regard des gros procès domaniaux, pour lesquels leur sera pourvu particulièrement. *Blois*, 129.

*Qui doit les taxer.*

Les Présidens seuls dans les Cours Souveraines, sans les faire passer par l'opinion de la compagnie, ni en demander d'avis d'autres que de ceux qui y ont intérêt.

*Comment on les doit taxer.*

Sur les frais des Rapporteurs qu'ils auront faits eux-mêmes. Enjoignons à nosdits Présidens d'user de telle modération en la taxe desdits Epices, que par ce moyen il pourvoyent à la plainte que l'on fait de l'augmentation d'icelles, dont nous chargeons leur honneur & conscience. *Blois, 127.*

*A qui elles appartiennent, & comment se partagent.*

Es-Grand'Chambres, aux Rapporteurs seuls, suivant l'usage du Parlement de Paris.

Es-Enquêtes, la moitié pour le moins au Rapporteur. *Henri IV, Edit de 1597, qui n'a été enregistré qu'au Parlement de Rennes.*

*De la Chambre Criminelle, dite la Tournelle.*

Ceux qui servent à la Tournelle, vacqueront diligemment à l'expédition des Prisonniers & jugement des procès criminels, sans se distraire à d'autres affaires de nos Cours, en expédiant premièrement les prisonniers enfermés, & ayant égard aux cas qui, pour le bien de justice, requerront expédition prompt.

Le tour du rôle a lieu à la Tournelle comme à la Grand'-Chambre.

Autrefois s'il étoit question de Cléricature, il falloit appeler à la Tournelle quelques-uns des Conseillers Clercs, *hodie secus.*

*Partage de Jurisdiction entre la Grand'Chambre & la Tournelle.*

La Grand'Chambre connoît des personnes qu'on peut appeler privilégiées; savoir, Gens d'Eglise, Nobles, Officiers. *Ordonnance de Moulins, art. 38.*

Mais avec cette distinction que, ou il s'agit de procès instruits en premiere instance au Parlement, & alors l'instruction se fait en la Grand'Chambre, si ce n'est qu'elle juge a propos de la renvoyer à la Tournelle :

Ou il s'agit de procès instruits en premiere instance devant les Juges subalternes, & en ce cas,

L'appel des Sentences d'instruction sera porté à la Tournelle.

L'appel des jugemens définitifs à la Grand'Chambre. Deux regles communes à l'un & à l'autre cas.

La premiere, que le droit d'être jugé en la Grand'Chambre, est un privilege qui doit être allégué, & qu'ainsi il faut que les accusés demandent la Grand'Chambre, sans quoi la Tournelle est compétente.

Il y a une Déclaration de qui permet aux  
Procureurs Généraux de demander la Grand'Chambre.

La seconde, que quoique le procès soit jugé en la Grand'Chambre, les Présidens & les Conseillers de Grand'Chambre qui sont de service à la Tournelle, doivent assister au jugement.

## S É A N C E S A U X P R I S O N S .

*Temps.*

Quatre fois l'année, avant les fêtes de Noël, Pâques, Pentecôte & Toussaints.

*Dans quel lieu.*

Dans toutes les prisons, mais avec cette différence, que l'on va en Corps aux Prisons de la Conciergerie, & au Châtelet.

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 615

Au lieu qu'on ne doit envoyer que deux Conseillers en chacune des autres Prisons, qui vont aussi dans celles du Palais & du Châtelet.

*Ce que l'on y doit faire.*

*En général ouïr les plaintes & requêtes des prisonniers.*

*Le devoir particulier des Conseillers qui vont faire la visite avant la séance, est de faire venir devant eux tous les prisonniers étant esdits lieux, les interroger du temps & des causes pourquoi ils sont prisonniers, & autres choses que lesdits Conseillers verront être à faire, & mettront par écrit la réponse faite par iceux, pour en faire rapport à notredite Cour, le jour qu'elle se transportera esdites prisons. Henri II, à Fontainebleau en Mars 1549, art. 4; Henri III, 1586.*

Les Conseillers des Enquêtes doivent remettre au Greffe tous les procès criminels dont ils auront été chargés, dans trois jours au plûtard après la fin de leur service, à peine de privation de leurs gages de chaque jour de retardement.

Et quant aux Conseillers de la Grand'Chambre, les Présidens leur pourront laisser *sels desdits* procès qu'ils aviseront.....comme nous en chargeons leur conscience, & dont sera fait registre. *Blois, 140.*

A présent les Conseillers de la Grand'Chambre demeurent chargés, sans aucune connoissance de cause, de tous les procès qui leur ont été distribués pendant le temps de leur service.

Tous Conseillers, avant que de partir pour aller en commission ou faire voyage, doivent remettre au Greffe toutes les informations dont ils sont chargés.

### DES COMMISSIONS DE LA COUR, TANT POUR ENQUÊTES, QU'EXÉCUTION D'ARRÊTS.

*Qui doit en être chargé dans le ressort.*

Les Juges des lieux, non les Présidens ou Conseillers.

Ni si les parties le requierent , ou l'une veut faire les frais , sans répétition , sinon en cas qu'il fût question de 500 livres de rente , ou 10000 livres une fois payées .

Ou que les présidens & Conseillers fussent trouvés sur les lieux , auquel cas ne prendront rien , ni pour l'aller , ni pour le retour .

Ou qu'il s'agit d'exécution d'Arrêts préparatifs , faits d'Office en matieres criminelles importantes .

*Hors du ressort. Idem.*

Sinon qu'il soit question de Baronnie , Châtellenie , ou autre matiere de la valeur de 500 livres de rente , ou d'Evêché , Abbaye , Bénéfice de 200 livres de revenu ; auxquels cas il faut encore que la partie le requierre , & que la Cour l'ait ainsi arrêté après délibération .

Ou en matiere criminelle d'Office , ou de limites qui bonnement ne se pourroient autrement avouer ou vuider .

Le présidens ne peuvent exécuter aucune commission , sinon qu'il soit question de Duché , Comté , Baronie , ou autre Seigneurie de la valeur de mille livres de rente , ou d'Evêchés , Abbayes , ou autre bénéfice valant 2000 livres de revenu .

Auquel cas il faut encore que la partie le requierre .

*Qui doit distribuer les commissions.*

Les mêmes que ceux qui distribuent les procès .

*Dans quel ordre.*

Chacun des Rapporteurs peut choisir une commission de son rapport , telle que bon lui semblera .

Le reste des commissions d'exécution d'Arrêt , selon l'ordre & antiquité des Conseillers , ou autrement , ainsi que lesdits Présidens verront être à faire pour le mieux .

*Dans*

*Dans quel tems doivent être exécutées.*

Non pendant la séance du Parlement, si ce n'est pour cause urgente & nécessaire, auquel cas deux au plus de chaque Chambre à Paris, ni ailleurs, pourront partir dès la mi-Août pour revenir à la Saint Martin, sans permission expresse.

*Aux dépens de qui.*

Des Parties, qui néanmoins ne les doivent défrayer.

*De la Chambre des Vacations.*

Sa convocation doit se faire par lettres du Roi.

La plus ancienne Ordonnance qui soit imprimée sur la Chambre des Vacations, est de Louis XII, art. 72, *Font. tom. 1, pag. 91.*

*Nombre de ceux qui la composent.*

Treize Conseillers, dont cinq doivent être Clercs à Paris; avec un Président; huit ailleurs, dont trois Clercs avec un Président.

S'il s'en trouve plus grand nombre qui veulent en être, faire le pourront.

*Maniere de les choisir.*

*Volontiers, on saura des Conseillers, ceux qui voudront demeurer, & ceux qui auront consenti, seront enregistrés.*

*Gages ou salaires de ceux qui en font.*

On leur paie leurs gages comme si le Parlement étoit assemblé.

Et on ne le paie qu'aux treize plus anciens; s'il y en a de surnuméraires, *propriis stipendiis militanti.*

*Tome V.*

Iiii



Si quelques-uns des treize s'absente, le Président pourra subroger les plus anciens après eux, & en ce cas ils seront payés de leurs gages.

*Compétence de la Chambre des Vacations.*

Doit vacquer principalement aux affaires criminelles, pour lesquelles autrefois son pouvoir n'étoit point limité.

En matiere civile jusqu'à 100 liv. parisis de rente, & 1000 liv. parisis une fois payées, & des bénéfices jusqu'à 200 liv. parisis.

Depuis par l'Edit de 1669, cette matiere a été beaucoup plus exactement traitée.

L'ancienne forme de nommer les Commissaires de la Chambre des Vacations s'est conservée, quoique par l'Edit on dût suivre d'année en année l'ordre du tableau.

Le Parlement fait enregistrer ceux qui veulent en être : on envoie leurs noms au Roi, & le Roi leur fait expédier des Lettres Patentes qui leur servent de titre.

Le nombre est aussi le même, onze Laïcs, deux Clercs.

Il n'est point parlé dans l'Edit, de l'honoraire des Conseillers qui servent en cette Chambre.

On a ajouté aux anciennes Ordonnances,

1°. L'obligation de résider, & défenses de s'absenter sans ordre du Roi par écrit.

2°. En cas de légitime empêchement, défense de subroger.

3°. Le nombre des Juges nécessaire pour faire Arrêt. Huit seulement, tant au criminel qu'au civil.

La compétence est beaucoup mieux marquée dans cette Loi, que dans les anciennes.

Par rapport au criminel.

Toutes sortes de causes, même celles du rôle, & de procès dont la connoissance appartient à la Tournelle.

D'où il s'ensuit que les procès criminels qui s'instruisent à la Grand'Chambre, ou aux deux Chambres, sont suspendus pendant la Chambre des Vacations, si ce n'est qu'il y ait

Arrêt de la Grand'Chambre , ou des deux Chambres , portant que l'instruction pourra être continuée pendant les Vacations.

On excepte du nombre des affaires criminelles qui sont de la compétence de la Chambre des Vacations ,

Les crimes de rapt.

Ce qui concerne l'Etat des personnes.

Les appellations comme d'abus.

Les Requêtes civiles , tant principales qu'incidentes.

Pour le civil , ou définitivement , ou par provision définitivement , elle connoît ,

1°. De toutes les matieres sommaires expliquées aux cinq premiers articles de l'Ordonnance de 1667 , titre des matieres sommaires.

A l'exception des instances ou procès appointés ou conclus avant le 7 Septembre , en quelque Chambre que ce soit , encore qu'il fût question de matiere sommaire , & que le Rapporteur fût de la Chambre des Vacations.

Comme aussi à l'exception de ses propres appointemens , qui seront renvoyés & distribués aux Enquêtes ,

2°. Outre les matieres sommaires , la Chambre des Vacations peut connoître des oppositions à l'exécution des Arrêts par défaut faute de comparoir , de défendre ou de plaider ; mais seulement pour empêcher la fin de non-recevoir , résultante du laps de tems ; ainsi elle ne connoît de ces oppositions , que quant à la forme , & pour remettre les parties à la Saint Martin sur le principal , si ce n'est que la matiere au fond fût de sa compétence.

*Par provision.*

Des mêmes matieres dont elle peut connoître définitivement , & non d'autres.

A l'exception des Requêtes à fin de défenses ou de surseances à l'exécution des Sentences & Jugemens , dont ladite

Chambre peut connoître , quoiqu'il soit question de choses excédentes son pouvoir.

Sans néanmoins que l'exécution puisse être surfisée aux matieres sommaires , ni aux Sentences de provision , en donnant caution , à quelques sommes qu'elles puissent monter , s'il y a contrats , obligations , promesses reconnues , ou condamnations précédentes par Sentences , dont il n'y ait point d'appel , ou qu'elles soient exécutoires nonobstant l'appel , ni aux complâintes , réintégrantes , séquestres , possessions ou recreance de bénéfice.

Tout ce que dessus , à peine de nullité , & 100 livres d'amende contre le Procureur.

## D E S   G R A N D S   J O U R S .

### *La fin & but des grands jours.*

Moulins ;  
art. 8.

*La punition des crimes , l'entretienement des Ordonnances ; adnimadversion sur les Juges.*

Réformer toutes corupteles , usages , styles , procédures abusives , mauvaises pratiques & formulaires de praticiens , ou autres choses qu'ils trouveront être déraisonnables , ou contre le bien & expédition de Justice. *Com. de 1567. Font. tom. 1 , pag. 93.*

### *Tems & lieu où se doivent tenir.*

Louis XII,  
tom. 73. Font.  
t. 1 , p. 41 , &  
Franç I. 1519.  
article 7. *Ibid.*  
Blois , 206.  
*Ibid.*

Tous les ans , suivant le département qui en sera fait par le Roi , & pour tel espace de tems qu'il sera par lui ordonné.

Cela est ainsi réglé pour le Parlement de Paris ; mais pour ceux de Toulouse & de Bordeaux , tous les deux ans seulement , ès lieux qu'ils verront à faire le mieux.

*De quel nombre de Juges & d'Officiers seront composés.*

*Ibid.*

Un Président , un Maître des Requêtes , un Président ès

Enquêtes, treize Conseillers, trois Clercs, dix Laïcs, huit de la Grand'Chambre, cinq des Enquêtes, *selon leur ordre & ancienneté.*

*Com. des grands jours de 1557. Font. tom. 1. p. 92. ajoute : Un de nos Avocats, un Substitut de notre Procureur Général, un Greffier Civil, des Présentations & Criminel, deux des quatre Notaires de la Cour.*

*Compétence des grands jours.*

1°. Indéfinie en matiere criminelle, & telle que celle du Parlement même.

2°. En matiere civile.

Toutes matieres sommaires, comme la Chambre des Vocations.

*Comm. de 1567. Fontan. tom. 1. p. 93.*

Toute autre matiere non excédente la valeur de 600 livres de rentes, ou de 10000 livres pour une fois.

Mais à la charge de vacquer principalement à l'expédition des affaires criminelles.

3°. En matiere de réglemens généraux, pouvoir semblable à celui du Parlement.

Ordonnons que les Arrêts & Réglemens qui seront donnés es matieres susdites, (c'est-à-dire, matieres de réformation) par les Présidens & Conseillers tenans lesdits grands jours, soient de tel effet, vertu & exécution, comme les Arrêts donnés & prononcés en nos Cours de Parlemens.

*Exécution des Arrêts des grands jours.*

Et principalement recommandée à tous les Officiers.

*Seront tenus les Gouverneurs ou Lieutenans Généraux de nos Provinces, avec les Baillifs & Sénéchaux, Vice-Sénéchaux, Prevôts des Maréchaux, assister en personne auxdits grands jours, pour tenir main-forte à la justice & exécution des Arrêts.*

DES AVOCATS ET PROCUREURS GÉNÉRAUX DU ROI  
ÈS COURS DE PARLEMENT.

*Devoirs qui leur sont communs avec les autres Magistrats.*

Ne point s'absenter , sans congé & licence expresse de la Cour , & pour les affaires du Roi ou desdites Cours.

*Peine.* La premiere fois , privation des gages trois mois ; seconde fois , suspension d'office ; troisieme fois , privation.

Venir bien matin au Palais , à ce que prompte expédition puisse se faire des matieres dont ils auront charges & pieces , & qu'ils soient prêts quand ils seront mandés en nos Cours.

*Devoirs qui leur sont propres.*

*Parole , ou dans les affaires purement publiques.*

*Ne doivent faire leurs remontrances durant que la Cour est sur la visitation , ou sur les opinions d'aucuns procès , sinon qu'il y eût quelque urgente affaire , pour laquelle il fût promptement nécessaire de dire & remontrer quelque chose à notre dite Cour.*

*Ou dans les causes particulieres.*

*Récitent bien au long les charges , informations & confessions des accusés , & prennent conclusions pertinentes , à ce que les délinquans puissent connoître leurs fautes , & que ce soit exemple à tous autres. Leur défendons néanmoins , poser en plaidoyer aucuns delits ou crimes dont n'opérera pas les charges & informations.*

*Plume.*

Les accords faits sur procès pendans en nos Cours , ne pourront être homologués en icelles , s'il ne sont au préalable communiqués à nos Avocats & Procureurs Généraux.

Et par un autre article d'Ordonnance , il est dit que si les parties appointent ensemble , il faut que les Gens du Roi voient l'accord pour y garder notre droit & celui de Justice.

Si l'on porte l'appointement aux Avocats Généraux , ils le paraphent ; si l'on le porte au Procureur Général , il le signe.

Régulièrement, on ne doit le porter aux Avocats Généraux , que lorsque ce sont les Avocats qui le signent , parce qu'alors l'appointement suit la nature des causes d'audience.

Le Procureur Général signe seul les appointemens sur procès par écrit.

Règles communes à l'une & à l'autre fonction.

1<sup>o</sup>. De quoi ils doivent s'abstenir.

De conseiller les parties contre le Roi.

De postuler ou conseiller pour elles dans leurs Sieges , pour quelque cause que ce soit , encore que le Roi n'y ait aucun intérêt.

A la différence des Avocats & Procureurs du Roi dans les Tribunaux intérieurs , qui peuvent plaider , écrire & consulter dans les affaires où le Roi n'a point d'intérêt.

De rien prendre des parties pour quelque fonction que ce puisse être.

D'avoir des Clercs qui soient Procureurs & sollicitateurs des parties qui plaident , ou qui soient capables de communiquer aux parties les informations , pieces & procès.

2<sup>o</sup>. Ce qu'ils doivent faire.

Ne faire aucune adjonction , ( c'est-à-dire , ne se point porter partie , ) que premièrement la matiere ne soit délibérée entr'eux , & qu'ils ne connoissent que nous y avons droit & intérêt , dont nous chargeons leur honneur & conscience.

Faire registre de toutes les matieres de cette nature , en poursuivre l'expédition , lesquelles matieres enjoignons à nosdites Cours d'expédier avant toutes autres , & à notre Procureur Général , d'envoyer au Roi en son Conseil Privé , une fois l'an , ledit registre , avec liste des procès qui auront été vidés.

Et d'envoyer à nos Procureurs de nos Juridictions inférieures , les Arrêts qui ont été donnés esdites matieres , afin de les faire enregistrer es Greffes de leurs Sieges.

C'est le Procureur Général qui est chargé de ce soin par l'Edit de François I. en 1525, art. 17, & par celui de Fontainebleau en Décembre 1540, art. 5.

Tenir la main à ce que de tous les prisonniers soit fait registre ès Greffes. L'Ordonnance de Charles VIII, 1493, art. 85. *Font. tom. 1. pag. 32*, veut qu'ils fassent appeler au jour de l'élargissement toutes les deux parties, si mestier est, afin de savoir & connoître ce que lesdites parties auront fait, & si elles ont appointé ensemble, *voir l'accord pour y garder notre droit & celui de justice.*

Faire exécuter les Décrets & Arrêts de la Cour, en telle sorte qu'elle en soit certifiée dans le tems qu'elle aura préfini; & à cette fin, les Greffiers feront registre des expéditions délivrées au Procureur Général.

#### DES GREFFIERS DES COURS DE PARLEMENT.

##### *Différentes espèces de Greffiers, & tems de leur création.*

Depuis le tems de l'établissement du Parlement, il y a eu un Greffier civil, & un Greffier criminel en titre d'office, dont l'origine & la fonction sont aussi anciennes que celles du Parlement même.

Dans la suite on a créé d'autres Greffiers pour quelques fonctions particulieres, dont on a jugé à propos d'embarrasser la Justice.

Le Greffier des Présentations a été créé d'abord pour le Parlement de Paris, & pour celui de Toulouse. ( L'année ne m'est pas connue. ) Et ensuite par Edit du mois d'Août 1573, pour toutes les Cours & Jurisdictions Royales.

La fonction de ce Greffier consiste, suivant l'Edit de création, à recevoir les présentations tant des demandes ou des appellans, que des défendeurs ou des Intimés, ( car alors la Loi étoit égale pour les uns & pour les autres, ) à les enregistrer, à en faire un rôle certifié de lui, où seront  
inscrits

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 625

inscrits les défauts & congés, ensemble les autres causes, qui devoient être appellées dans cet ordre au moins ès Sièges inférieurs, (ce que le Parlement n'a pas voulu approuver. Voyez l'Arrêt de modification. *Fontan. tom. 1, pag. 45 & 46.*

Le Greffier des affirmations a été établi en 1593.

Sa Fonction suivant l'Edit de création, est de recevoir les affirmations de voyage faites par les Parties comparantes en personnes, de leur en délivrer un acte; & quand elles voudront s'en retourner, seront tenues de rapporter audit Greffier l'acte susdit, & de coter au bas le jour de leur départ, dont le Greffier chargera son registre en marge de l'acte de comparution, enforte que les frais des voyages soient seulement taxés sur ces actes. *Font. t. 1, pag. 47.*

Les Clercs des Greffes ont été créés en titre d'Office, par Edit du mois de Décembre 1577, qui ne fut enregistré que du très-exprès commandement du Roi, par plusieurs fois réitéré. *Font. t. 1, pag. 51.*

A cet Edit fut joint un tarif des taxes & salaires que lesdits Clers ou Commis créés en titres d'Office pourroient prendre à l'avenir.

La fonction de ces nouveaux Officiers est de faire, comme ils faisoient auparavant, tout ce que les Greffiers en chef ont droit de faire, sous les ordres du Greffier.

Les Greffiers de la Geole sont plus anciens; je n'ai pu encore trouver la date de leur établissement.

*Qualités nécessaires pour remplir la place de Greffier en chef, civil ou criminel.*

Aucun ne le peut être sans être Secrétaire du Roi; ceux qui ne le sont, ne pourront signer les Arrêts scellés, ni les commissions, &c. *Ibid.*

La qualité de Procureur est incompatible avec celle de Clerc du Greffe, & à plus forte raison avec celle de Greffier. Voyez l'Arrêt de Règlement de 1595, dans *Font. t. 1, pag. 57.*

*Tome V.*

K k k k



• *Sermens desdits Greffiers.*

De bien & duement exercer leurs Offices , tenir *secretes* les Ordonnances & délibérations des Cours , ne bailler procès , commission ne information aux Conseillers , quine soyent distribués ; n'expédier ni dépêcher Requête , que selon la délibération desdits Conseillers , & que bien & duement ils feront les registres des expéditions qui se feront esdites Cours ; garderont & observeront nos Ordonnances.

Les devoirs des Greffiers sont presque tous renfermés dans ce serment.

La résidence & l'assiduité , la défense de faire aucuns dictums pendant que la Cour travaille , & l'obligation *d'entendre diligemment aux expéditions* qui se feront , afin qu'ils en puissent rapporter la vérité , sont comprises dans ces premiers termes du serment , *bien & duement exercer leurs Offices* : il en est de même du secret qu'ils doivent à la cour.

C'est une suite de ce secret , que ce qui est porté dans l'Ordonnance de Charles VIII , 1490 , art. 10. *Fontan. tom. 1 , pag. 41* , que les Greffiers ne doivent avoir Clercs , qui à leur conscience ne soyent pour garder les Ordonnances , & tenir secret ce qui sera fait en notredite cour ; & pour ce faire , leur ordonnons qu'ils reçoivent d'eux le serment.

Aujourd'hui les Clers ayant été créés en titres d'Office , ils prêtent le serment à la Cour.

Les anciennes Ordonnances qui défendent aux Greffiers de bailler aucun procès ou commission à un Conseiller , sinon par distribution , & de répondre les Requêtes , si elles n'ont été rapportées en pleine Cour , & délibérées ainsi que faire se doit , sont encore rappelées dans les termes du même serment.

La confection des Registres est aussi référée dans ce serment , sur laquelle il faut observer :

1<sup>o</sup>. Ce que les registres doivent contenir.

2<sup>o</sup>. Tous les Arrêts donnés tant à l'Audience qu'au Conseil.

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 627

Autrefois on inféroit les plaidoyers des Avocats dans les Arrêts d'audience, & pour cela il étoit enjoint aux Greffiers de faire mettre au net le plus diligemment que faire se pourroit, les Registres des plaidoiries, afin que les Avocats pussent aller corriger, si besoin étoit, leurs plaidoyers, dans le tems à eux préfix, pour laquelle correction lesdits Greffiers devoient leur configner leurs Registres, sans pour ce prendre aucuns droits.

3°. Toutes Lettres Patentes ou closes qui seront envoyées à la Cour; présentation & réception d'icelles, ensemble de la délibération & réponse qui sera faite sur ce.

4°. Dans quels tems ils doivent être faits.

Par un Règlement du Parlement fait avant 1577. La date n'en est point autrement marquée dans *Font. 2. 2, p. 43.*

Les Registres doivent être faits de mois en mois pour le moins, & le Registre entier, parfait à la fin de l'année, ou pour le plus un mois après.

Le reste des devoirs généraux des Greffiers, non-compris au moins expressément dans le serment, regarde principalement leur qualité de *dépositaires* des procès, des arrêts & autres actes.

¶ Pour faire une division exacte qui comprît tous les devoirs des Greffiers, il faudroit les considérer en trois qualités différentes; c'est-à-dire, comme Greffiers qui rédigent les Arrêts, & les Délibérations de la Cour; comme Dépositaires des Arrêts & des Procès; & enfin comme Notaires qui délivrent des Expéditions.

C'est par rapport à cette qualité qu'il leur est enjoint :

1°. De donner les procès à ceux auxquels ils sont distribués, dans trois jours après la distribution, & les productions nouvelles, le lendemain du jour qu'elles auront été produites.

2°. De faire Registre des sacs, à mesure qu'ils sont apportés, & de faire mention sur ce Registre du nom du porteur, & du jour de l'apport.

K k k k ij

Ce Registre doit être communiqué gratuitement aux Procureurs & aux Parties.

Il doit y avoir un Commis spécialement chargé de ce soin, lequel seul aura la charge de répondre les Requêtes portées par les Messagers, pour avoir taxe de leur salaire.

3°. De faire une liasse des Déclarations de dépens taxés par chacun mois.

On peut néanmoins rapporter à la qualité de Greffier les points qui suivent.

Le premier est l'obligation de faire collationner les expéditions par un autre Clerc que celui qui les a faites.

Le deuxième, de tenir bon & loyal Registre des amendes adjudgées au Roi, sur peine de privation de leurs Offices, afin que le Receveur des amendes puisse en faire le recouvrement sur ce Registre.

Le troisième, de faire délivrer tous actes & expéditions requises par les Parties, dans trois jours après au plus tard.

Le quatrième, de délivrer en papiers toutes les expéditions de Justice, comme enquêtes, procès-verbaux, &c. à la réserve des Arrêts, *raisonnablement écrites, à raison de vingt-cinq lignes en chacune page, & de quinze syllabes par ligne.* Orléans, art. 80.

Le cinquième, de marquer au bas des Arrêts la *taxe des Epices, & leur salaire.* Rouffillon, 33.

Il reste deux points qui sont communs à toutes les fonctions des Greffiers.

Le premier regarde les regles générales qu'on doit suivre touchant le salaire qui leur est dû.

Le second est le partage de leurs fonctions.

#### *• Salaire des Greffiers.*

Ne doivent rien prendre,

1°. Pour les consignations qui se font entre leurs mains.

2°. Pour les expéditions concernant les affaires du Roi, & où il n'y a point d'autre Partie que le Procureur Général.

3°. Des Jugemens qui se font ès Chambres des Enquêtes.

5°. Des écritures baillées & grossoyées pour y mettre le concordat.

Le partage de leurs fonctions consiste en très-peu de regles : il n'est question ici que des différends qui peuvent naître sur ce point , entre le Greffier Criminel & le Greffier Civil.

*Premiere instance.*

Tout ce qui est instruit directement en la Cour , comme crime principal & non incident , doit être porté au Greffe Criminel.

Il faut en excepter 1°. ce qui s'instruit par ordonnance de la Grand'Chambre seule.

2°. Les procédures faites contre les Ecclésiastiques pour cas privilégié , lesquelles doivent toutes être portées au Greffe Civil.

Mais , *quid juris* , s'il y a des Laïcs impliqués dans la même accusation ?

Alors , si l'on peut procéder séparément contre les uns & contre les autres , les procédures demeurent au Greffe Civil.

*Secus* , s'il faut instruire conjointement.

Au contraire , tout ce qui est criminel incident à un procès civil , ou à l'exécution d'un Arrêt rendu en matiere civile , se porte au Greffe Civil.

Cette regle souffre exception.

1°. Lorsque dans les rébellions incidentes ès matieres civiles , il y a eu force publique , port d'armes , meurtres , & autres grands excès , auquel cas les informations doivent être renvoyées au Greffe Criminel.

2°. Si après l'instance civile & l'incident de faux jugé à fins civiles , la Cour trouve que le crime de faux mérite d'être poursuivi & puni extraordinairement , & pour cette cause renvoie le procès en la Tournelle , ou en la Grand'Chambre , pardevant les Conseillers Laïcs pour y être jugé , en ce cas le procès appartient au Greffe Criminel.

Comme aussi réciproquement, les procès criminels civilisés doivent être portés au Greffe Civil.

*Par appel.*

Où la Sentence est rendue sur procès extraordinaire, ou sur procès converti en procès ordinaire.

1<sup>o</sup>. *Casu* : Si la Sentence porte condamnation à peine afflictive, le procès sera porté au Greffe Criminel.

Si elle ne porte que condamnation pécuniaire, alors, ou le Procureur Général y est appellant ou intimé, & en ce cas le procès appartient au Greffe Criminel :

Où il n'y a que la Patrie civile qui soit appellante ou intimée, & en ce cas le Greffier Civil a le procès.

2<sup>o</sup>. *Casu* : le procès doit être porté au Greffe Civil.

Au surplus, défenses aux porteurs de procès, aux Procureurs, aux Greffiers, de contrevenir : enjoint aux derniers de rendre promptement ce qui ne leur appartient pas.

Autrefois, il y avoit un dernier point à ajouter à toutes ces règles, qui étoit que les Greffiers d'exécution, étoient responsables civilement de leurs Clercs ; mais cette règle cesse depuis que les Clercs sont Titulaires. Orléans, 78.

DES HUISSIERS DES COURS DE PARLEMENT.

*Qualités.*

Savoir lire & écrire lisiblement, & être expert & suffisant dans ce qui dépend de son Office.

*Réception, examen nécessaire & sermens.*

Devoirs & fonctions.

1<sup>o</sup>. Garder assiduellement l'entrée des Chambres, & ne la vendre ; au nombre de six au moins pour la Grand'Chambre.

2<sup>o</sup>. Garder le Parquet ; n'y laisser entrer que les Avocats.

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 631

& Procureurs, Gentilshommes, & gens qualifiés, & les Parties quand elles auront audience.

N'y laisser porter aucunes épées, dagues, couteaux, ou ferremens.

3°. Empêcher le bruit, mener en prison ceux qui exciteront noise ou tumulte.

4°. Appeller les causes suivant l'ordre du rôle, sans rien exiger des Parties pour cela.

5°. Ne point entrer en la Chambre du Conseil, mais parler de loin & de l'huis de la Chambre, & si venir leur convenoit en ladite Chambre du Conseil, que ce soit le moins qu'ils pourront, tant pour garder l'honneur, que pour éviter suspicion, qu'on pourroit avoir contre eux de révéler le Conseil.

### *Prérogatives des Huiſſiers du Parlement.*

N'ont besoin de Records pour tout ce qui se fait dans la Salle du Palais, mais au-dehors en ont besoin comme les autres.

## DES AVOCATS PLAIDANS POUR LES PARTIES ES COURS DE PARLEMENT, ET DE CE QU'ILS DOIVENT OBSERVER EN PLAIDANT.

### *Ce qui constitue & fait l'Avocat.*

*Qualités préalables à la réception.*

*Licentie en Droit Civil ou Canonique.*

*Réception.*

*Nécessité du serment.*

Par l'Ordonnance d'Orléans, art. 58, les fonctions d'Avocats & de Procureurs sont compatibles, & cela se pratique ainsi dans l'Anjou, dans le Maine & ailleurs; *secus* en la Cour, & dans les autres Parlemens.

Autrefois cela ne suffisoit pas pour être Avocat au Parlement. Il paroît par un ancien Règlement touchant les Avo-

cats, inséré par Fontanon, tom. 1, pag. 64, & qu'il a tiré des Registres du Parlement, ou du style,

Que l'on choisiroit les Avocats avec examen, & qu'on rejettoit ceux que l'on ne trouvoit pas capables,

*Primo ponuntur in scriptis nomina Advocatorum, deinde re-  
jectis imperitis eliguntur ad hoc officium idonei & sufficientes.*

*Acte de la réception.*

Il ne consiste que dans la matricule.

Par un article de l'ancien serment ou règlement qui a été cité,

Il est dit que *nullus Advocatus ad patrocinandum recipietur, nisi sit in rotulo nominum Advocatorum scriptus*; dès ce tems-là, Tableau des Avocats.

*Fonctions au devoir de l'Avocat par rapport aux Juges.*

1°. Exactitude dans les faits, pour laquelle la communication des pieces est absolument nécessaire. Aussi les Avocats y sont-ils obligés suivant les Ordonnances, à peine de 40 sols d'amende.

L'Avocat de l'Appellant doit aller pour cela vers l'Avocat de l'Intimé.

2°. Brièveté & précision tant dans les plaidoyers que dans les écritures.

Il y a jusqu'à sept Ordonnances qui enjoignent aux Avocats d'être courts, même selon quelques-unes, à peine d'amende.

Voyez Fontanon, même titre.

3°. Diligence à se trouver au Palais à l'heure de l'Audience, à peine de 20 sols Parisis d'amende, & sauf le recours de la Patrie contre l'Avocat paresseux, qui ne sera plus reçu à faire rappeler la cause, si ce n'est que pour bonne & juste cause il se fût trouvé excusable.

4°. Avoir soin de porter avec eux les pieces dont on peut avoir besoin pour le Jugement de leurs causes, & de les mar-  
quér

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 633

quer aux endroits importants pour la facilité de l'expédition.

5°. Ne point traiter de question de droit, quand il ne s'agit que d'un fait. *Font. t. 2, p. 62. Ordonnance de Charles VII, 1455, art. 51.*

6°. Ne proposer styles, ne coutumes, ne faits qu'ils sçauront être non véritables. *Ordonnance de Charles VII, 1455, art. 62.*

### *Envers les Parties qu'il défend.*

*L'expédition* : article du serment. *Font. tom. 1, pag. 64.*

*Conseil fidele, ibid.*

*Ne point prendre cession de leurs droits, ibid.*

*Ne point excéder les bornes d'une juste modération dans le salaire qu'il reçoit.*

Par ce même serment, il leur est défendu de recevoir plus de 10 livres Tournois pour la plus grande cause.

Ordonnance de Blois, art. 161. Enjoint aux Avocats & aux Procureurs indistinctement, d'écrire au-dessous de leur seing & de parapher sur leurs écritures, ce qu'ils ont reçu pour leur salaire; l'exécution trop sévère de cet article a causé de grandes émotions dans le Palais au commencement du dernier siècle.

### *Envers les parties qu'ils attaquent.*

*Modestie & sagesse.*

Ne point user de paroles injurieuses ou contumélieuses à l'encontre de leurs Parties adverses, leurs Avocats ou Procureurs, & qu'ils ne disent, allèguent & proposent aucune chose en opprobre d'autrui, & qui ne soit nécessaire & ne serve à la cause qu'ils plaident. *Peine, privation de postuler, & amende arbitraire.*

### *Envers leurs Confreres.*

*Modération, ibid.*

*Communication sûre & facile, V. suprà.*

*Tome V.*

LIII



Déférence , honneur , respect pōur les anciens. *Juram. Ad vocat. V. supra.*

*Envers eux-mêmes.*

*Quod ab initio vel ex postfacto , cūm viderint causam esse injustam , statim dimittent.*

*Ex juram. advocat. V. supra.*

Ne point prendre de cession de droits litigieux , nēc paciscē de quoto litis. *ibid.*

*Envers le Roi.*

*Quod in causis quas fovebunt , si viderint tangi jus regium , ipsi de hoc Curiam admonebunt.*

Pour exciter les Avocats à remplir tous ces devoirs , on a institué les secours de l'ouverture des Audiences , dans lesquelles on doit leur enjoindre , sur le serment par eux prêté , qu'ils seront diligens & briefts , véritables & modestes en leurs plaidoiries , & leur seront remontrées en général les fautes ou contraventions à nos Ordonnances qu'on connoitra être ordinairement commises par eux.

## DES PROCUREURS ÈS COURS DE PARLEMENT.

*Ce qui constitue le Procureur.*

Autrefois le Parlement en limittoit le nombre ; depuis , il a été fixé par le Roi.

*Qualités nécessaires & préalables à la réception.*

*Avoir servi les Procureurs l'espace de dix ans , & en ces dix années avoir exercé trois ans entiers la charge de Maître Clerc.*

*Avoir un Certificat de l'expérience & sçavoir au fait de la pratique , prud'homme & loyauté , signé de douze bons & notables Procureurs.*

Il n'y en a que six dans le Reglement de 1537. *Font. t. 1, pag. 78.*

Etre examiné en pleine Cour & Grand'Chambre d'icelle.

*Prérogatives ou privileges des Procureurs.*

Pouvoir seuls postuler, avec défenses à tous autres de faire quelque acte que ce puisse être de postulation, à peine de faux, & d'être déclarés inhabiles à jamais de l'état de Procureur.

Etre déchargés après cinq ans de toutes pieces & procédures; lesquels cinq ans doivent commencer du jour & date des récépissés, dont à cet effet, les Procureurs sont tenus de charger leur registre. *Henry IV, 1597.*

Mais en vérifiant cette Ordonnance, le Parlement a fait une distinction solides entre les procès jugés, & ceux qui ne le sont pas; à l'égard des premiers, il a arrêté que l'Ordonnance s'exécutoit à l'égard des autres, il a doublé le temps de la prescription, & l'a prorogé jusqu'à dix ans.

Devoirs ou fonctions des Procureurs dans lesquels l'ordre public est mêlé.

*Par rapport aux parties.*

Les Procureurs conjoints en proximité de lignage ou affinité, comme pere & fils, frere, oncle & neveu, ou qui demeurent ensemble en une commune maison & habitation, ne peuvent recevoir les procurations des deux parties en une même cause.

Chaque Procureur est tenu d'avoir deux Substituts qui soient connus, & à cette fin de mettre les substitutions au Greffe.

Etre diligens de bailler les sacs & pieces des parties aux Avocats, sans retenir, ni recéler leur salaire.

Servir diligemment & ponctuellement ses parties, dont il y a plusieurs exemples qui ne méritent pas d'être extraits, parce qu'ils appartiennent presque tous à l'ancienne procédure,

Voy. le Règlement de 1537. Font. t. 1, p. 84.

Et si les Procureurs se laissent poursuivre par requête à faire ce qu'ils doivent, seront condamnés en 40 sols Parisiens damende qui sera levée sans déport, & aux dépens & en leur nom.

Ne point former d'inscription en faux, ni alléguer d'exoine sans procuration spéciale.

Faire registre de ce qu'il aura reçu de ses parties, qu'il fera tenu de communiquer; & bailler état tant de ce qu'il aura reçu, que de ce qu'il aura frayé, en prenant quittance de tout ce qui excède la somme de vingt sols Parisiens.

Ne retenir les pièces & titres des parties, sous couleur des salaires qui leur sont dus.

Ne pouvoir faire demande de leurs salaires ou déboursés après deux ans au plus, sans grande ou évidente cause.

Ne pouvoir prendre ni recevoir les dépens adjugés à leur parties, si ce n'est qu'elles y consentent, ou par licence & autorité de la Cour.

Garder fidelement & inviolablement les secrets de leurs parties.

*Par rapport aux Juges.*

Ne point interrompre les Avocats pendant qu'ils plaident, ni autrement, mais si aucune chose vouloient dire à leurs Avocats, le diront bas à l'oreille, & ne soient si hardis de contredire ou contester à ladite Cour en l'Audience, à peine d'être envoyés en prison, & d'amende telle que le cas requerrera.

*Par rapport au public & au bien de la partie.*

Tenus d'occuper, quoique révoqués, jusqu'à ce que la partie ait constitué un autre Procureur.

Tenus d'occuper es-instances d'exécution d'Arrêts, sans nouvelle procuration.

Ne passer aucuns appointemens en cas sujet à l'amende,

## TIRÉES DES ORDONNANCES, &c. 637

ou autrement en chose qui touche l'intérêt du Roi, sans montrer l'appointement à notre Procureur Général; peine, 40 sols d'amende.

Faire porter les procès aux Greffes où ils doivent être déposés; peine, 100 sols d'amende.

Ne point tenir hôtellerie ou train de marchandise par eux ne par autres; ne faire aucun acte dérogeant à l'Etat & Office de Procureurs en Cour Souveraine.

Voy. le Règlement de 1537.

N'avoir directement ni indirectement intelligence, convention, ou communication de profit avec les Procureurs des Sieges & Solliciteurs qui leurs adresseront causes.

Voy. le Règlement de 1537.

Ne point aller au-devant des Messagers prendre les paquets & lettres qui s'adressent à autres qu'eux, à peine de privation de leurs états; & contre les Clercs, à peines d'être chassés du Palais, & déclarés perpétuellement inhabiles à exercer l'Etat & Office de Procureur, & autres peines arbitraires; enjoint à eux de rendre les lettres qui par méprise pourroient être tombées entre leurs mains, à peine de faux.

Voy. le Règlement de 1537. Font. t. 1, p. 79.

Il y est aussi fait mention de ce que l'on appelloit encore *Corbineries*; c'est-à-dire, aller au-devant des pauvres Parties, les circonvenir, prendre leur argent, ce qui est défendu, sur peines contre les Laïcs, de la Hart, & contre les Clercs, de banissement perpétuel.

Ne point proposer aucunes lettres d'état ou d'évocation sans les avoir en main, à peine d'amende arbitraire.

Voir le serment des Procureurs dans Fontan. t. 1, p. 77.

Il contient presque les mêmes choses que celui des Avocats.

*Quod causarum injustarum onus scienter non recipient, & si ex post facto causam viderint injustam, eam dimittent.*

Fidélité dans les faits & dans l'allégation des Coutumes.

Expédition prompt, & *delitationes & subterfugia malitiosè non quærent.*

*Quod per favorem, preces, pecuniam aut alias indebitè, non quærent Advocatos ad modum proxenetae vel mediatoris.*

*Non pacifcentur de quoto litis, &c.*

# 638 MAXIMES TIRÉES DES ORDONNANCES, &c.

Leur salaire alors, comme celui des Avocats, ne devoit point excéder 10 livres Tournois.

Les Procureurs ont été créés en titre d'Office, par Edit du mois de Juillet 1572.

*Fin du cinquieme Volume.*



# T A B L E

## D E S M A T I E R E S.

### A.

**A**BUS. Lorsque la Jurisdiction Royale est une fois saisie de la connoissance d'une affaire, & sur-tout lorsqu'elle a prononcé des défenses de procéder dans un autre Tribunal, le Juge d'Eglise commet un abus manifeste, lorsqu'il ose, par des entreprises, troubler l'empire & le Sacerdoce, en ne respectant pas l'autorité des Arrêts. 88

**ACCUSATION.** Par un très-mauvais usage qui subsistoit dans la premiere & dans la seconde Race de nos Rois, nos Souverains se rendoient eux-mêmes les Accusateurs des Evêques coupables de crime de Lèze-Majesté. Prétextat, Archevêque de Rouen, fut accusé par le Roi Chilpéric. Louis le Débonnaire accusa Ebbon, Archevêque de Reims; & Charles le Chauve, Hincmar, Evêque de Laon. 232

Les Rois & les Empereurs s'étant déclarés Parties & Accusateurs, tous les Magistrats, qui dépendoient d'eux, furent regardés comme suspects, & on crut que dans ce cas, il n'y avoit que le Tribunal de l'Eglise où les Evêques pussent être jugés. Cette opinion une fois établie, on en conclut que les Rois étant toujours intéressés dans les crimes de Lèze-Majesté, encore qu'ils n'y fussent pas Parties formelles, il étoit plus convenable que la Puissance Ecclésiastique connût de ce crime; & c'est apparemment par cette raison que, comme le quatrieme Concile de Toledé le remarque, les Rois avoient

accoutumé de renvoyer aux Evêques le Jugement des crimes de Lèze-Majesté, même contre les Laïcs. 233

**ACCUSÉS.** Accusés qui refusent de répondre, le Procès doit leur être fait comme à des muets volontaires. 555

**ACTE.** Tout acte incertain est nul de sa nature. 125

Ce principe est établi par le droit qui, bien loin d'admettre la moindre incertitude dans les actes solennels, ne souffriroit pas même qu'on y ajoutât un temps ou une condition. 126

L'effet naturel & la suite nécessaire de son incertitude est que ne convenant à personne en particulier, il convient à tous en général. 127

La désignation des Parties contractantes dans un acte, pour que cet acte ne soit pas incertain, doit être si caractérisé qu'on ne puisse jamais se méprendre. Une simple énonciation d'une qualité vague, générale & commune à différentes personnes, n'est point une désignation qui tienne suffisamment lieu du nom des Parties. *Ibid.*

**ACTE de célébration de Mariage, TÉMOINS, SIGNATURES.** Il n'y a point de Loi, dans les Pays-Bas, ni Civile, ni Ecclésiastique, qui oblige les Témoins du Mariage à signer l'Acte de célébration. 96

En France la Loi exige leur signature, ou la mention de leur déclaration, qu'ils ne sçavent ou ne peuvent signer. *Ibid.*

L'usage prouvé par les Extraits des Re-

giltres, apprend que dans les Pays-Bas toute la preuve des Mariages consiste dans la foi du Curé, qui se contente de les insérer dans les Registres, sans même les signer, & dans l'autorité du Registre, qui en est regardé comme un monument authentique.

57

Le Concile de Trente semble se contenter de cette formalité . . . . . Et Zypæus (*notit. Jur. Belgic. lib. 5. cap. 2. Resp. Jur. Can. Tit. qui accus. Matrim. poss.*) marque même que quand le Mariage ne seroit pas du tout inscrit, il ne seroit pas nul, s'il étoit certain qu'il eût été célébré.

*Ibid.*

Que diroit-on d'un Mariage célébré par un Prêtre commis par le Curé sous le nom vague & indéfini d'un certain Prêtre? . . . Jugeroit-on valable un Acte de célébration de Mariage, où l'on se contenteroit de dire que certains Témoins y ont assisté, sans marquer leurs noms, & dans lequel les personnes contractans seroient encore plus incertaines, plus douteuses que le Prêtre & les Témoins?

128

**AMBASSADEURS.** Les Ambassadeurs sont personnes sacrées & inviolables par le droit des Gens; néanmoins lorsqu'ils ont enfreint & transgressé leurs bornes, & converti la Charge d'Ambassadeurs en termes de Traîtres & de Conspirateurs contre ceux vers lesquels ils sont envoyés, ils sont punissables; & aussi les condamne-t-on comme Personnes privées.

249

Le Parlement séant à Châlons, ordonna par un Arrêt, que le Cardinal de Plaisance, envoyé par Clément VIII pour assister comme Légat du Saint Siège aux Etats de la Ligue, & y faire élire un Roi Catholique au lieu d'Henri IV, seroit assigné pour être oui. Ainsi le Parlement a jugé que, quoique ce Cardinal ne fût passé Sujet du Roi, & qu'il eût le caractère de Légat, cependant son crime lui faisoit perdre le privilège des Ambas-

sadeurs, & le rendoit justiciable du Roi.

327

**ANGLETERRE.** Des Lettres Patentes d'Edouard I, adressées à l'Evêque de Londres en l'année 1303, nous apprennent que les Rois d'Angleterre, tant à leur avènement à la Couronne, qu'à la promotion des Prélats, avoient le droit & étoient en possession de nommer aux Evêques & aux Abbés de leur Royaume un Ecclésiastique, de les obliger à le pourvoir du premier Bénéfice vacant, & d'ordonner aux Prélats de donner une pension aux Clercs qu'ils avoient nommés, jusqu'à ce qu'ils leur eussent conféré un Bénéfice.

359

*Vid.* Tradition sur le Droit de Joyeux-Avenement.

**APPARITION.** Y en a-t-il de véritables? On ne peut douter que les esprits du commun des hommes ne soient frappés de cette opinion. L'Histoire Romaine, l'Histoire Ecclésiastique sont remplies des preuves de cette persuasion.

194

**APPEL COMME D'ABUS, Mariage.** Quelque long que puisse être le tems qui s'est écoulé depuis la célébration d'un Mariage, quand même il y auroit cinquante-huit ans qu'il auroit été contracté, on est toujours recevable à l'attaquer par la voie de l'Appel comme d'Abus, pourvu que cet Appel soit interjeté aussi promptement que la demande, pour faire produire au Mariage quelque effet, est intentée.

72

La Loi équitable du Droit Romain, qui consacroit l'état de mort & le rendoit fixe & inébranlable après l'espace de cinq années, produit-elle, après la mort des Parties contractantes, une fin de non-recevoir contre l'Appel comme d'Abus, qui seroit interjeté de la célébration de leur Mariage?

*Ibid.*

Cette Loi requiert deux conditions essentielles pour opérer une favorable prescription. Premièrement, il faut que celui dont on veut défendre l'état, soit mort dans

dans une possession certaine & publique de son Etat. Secondement, il faut que son état n'ait pas été attaqué... Quand ces deux conditions manquent ce n'est plus cette Loi; mais c'est la Loi 8, au Code, *Nec enim Senatusconsult.* qui doit décider. 73

**APPEL COMME D'ABUS.** L'Appel comme d'Abus bien différent de l'Appel simple, ne suppose dans le Juge qui le reçoit, aucune supériorité sur le Juge dont on attaque la Jurisdiction. Il a succédé à l'ancienne voie du Recours, qui est encore usitée dans quelques Royaumes, & qui l'a été pendant long-tems en France.... Les Appellations comme d'abus, devenues plus fréquentes vers la fin du quinzième siècle, ont fait oublier nos premiers usages, ou plutôt les ont perfectionnés. 78

L'appel comme d'abus aujourd'hui, comme autrefois la voie du Recours, est une prière respectueuse, par laquelle on implore le secours de la Jurisdiction féculière, pour se mettre à couvert des entreprises de la Jurisdiction Ecclésiastique. Ce n'est point précisément un acte de supériorité: c'est un acte de défense & de protection, qui tend, non pas à élever l'Empire au-dessus du Sacerdoce, mais à empêcher que le Sacerdoce n'usurpe les fonctions de l'Empire, & qui n'a pour but que de conserver les limites qui séparent les deux suprêmes Puissances, & d'entretenir entr'elles cette concorde & cette union qui leur est également salutaire. 79

L'Appel comme d'Abus a la force de suspendre, d'interrompre le cours de toutes sortes de procédures, si ce n'est lorsqu'il s'agit de correction & de discipline. 88

**APPEL COMME D'ABUS d'un Jugement de la Rote.** Quoiqu'il soit très-rare & presque inoui qu'on ait porté (au Parlement) l'Appel comme d'abus d'un Jugement de la Rote, ces sortes d'appellations ne sont pas néanmoins absolument nouvelles. Il

Tome V.

s'en trouve dès 1542, un exemple dans le sçavant & précieux Recueil des Libertés de l'Eglise Gallicane. 75

La Pragmatique, le Concordat, un usage plus ancien que l'une & l'autre de ces Loix, l'autorité perpétuelle des Arrêts, tout s'oppose à ce qu'un François procède dans cette Jurisdiction. Il ne faut pas s'étonner si, dans un siècle, on ne trouve qu'un Arrêt qui ait réprimé l'entreprise si rare de l'Auditoire de la Rote; mais quand elle se renouvelle, il faut, suivant la maxime de l'Empereur Marc-Antonin, y opposer le remède légitime de l'Appel comme d'Abus: *Nova res novum juris remedium desiderat.* 75 & 76

On ne peut pas soutenir que l'Appel comme d'Abus des Jugemens de la Rote ne soit pas recevable dans un Tribunal qui, chargé du précieux dépôt des Libertés de l'Eglise Gallicane, a tant de fois signalé son zèle & sa vigilance à conserver la pureté de la discipline, en recevant les Appels comme d'abus, intejettés de l'exécution & même de l'obtention des Rescrits & des Bulles de Cour de Rome. 78

**APPELLATIONS en matieres criminelles.** L'appel comme de Juge incompetent & reculé ne suspend point l'instruction. 555

L'instruction du procès ne peut préjudicier à l'Appel. 556

Les Appellations de toutes Sentences préparatoires, interlocutoire ou définitives, qui vont à peine afflictive, doivent être directement portées au Parlement. *Ibidi*

Dans les autres cas les Accusés ont l'option de porter l'Appel, ou pardevant les Baillifs & Sénéchaux, ou en la Cour. 558

L'Ordonnance de 1670, tit. 25, art. 1, contraire à l'Edit de Cremieu, art. 22. 556

Esprit de l'une & de l'autre Ordonnance. 556

L'Ordonnance de 1670, plus conforme au bien de la Justice: *Ibidi*

M m m m



ARRÊT. Qui en 1642, déclare le Mariage du sieur Comte de Laval non valablement contracté, sur la plainte de M. le Duc de la Trémouille, son frere & son héritier. 69

ARRÊT de 1542, qui reçoit l'Appel d'une Sentence rendue dans le Tribunal de la Rote, & d'un interdit prononcé à Rome contre celui qui ne déféroit pas à ce Jugement, & déclare le tout abusif... *Rec. de Liber. Gall.* 75

ARRÊT du 5 Janvier 1700, qui faisant droit sur les Appellations comme d'abus interjetées; tant du Mariage de M. le Duc de Guise & d'Honorée de Berghes, que des Jugemens intervenus à la Rote de Rome, DIT qu'il a été mal, nullement & abusivement procédé, célébré statué & ordonné, &c. 160

ARRÊT du 13 Août 1700, qui nonobstant le laps de tems écoulé depuis la mort de la Testatrice, admet ses héritiers à la preuve de faits de suggestion & de captation. 197

ARRÊT du 22 Février 1454, qui ordonne, que sans s'arrêter au déclinatoire de l'Evêque de Nantes.... Il seroit tenu de comparoître en personne pour répondre aux Conclusions prises par le Procureur-Général contre lui. 371

ASSISE. Quelle part ont les puînés dans les Fiefs d'Assise. 499

Cinq tems à distinguer, 1°. celui de l'Assise; 2°. celui qui s'est écoulé depuis l'Assise jusqu'à la réformation de la Coutume en 1539; 3°. celui de l'ancienne Coutume réformée en 1539; 4°. celui de la dernière réformation en 1580; 5°. celui de l'usage présent. *Ibid.*

PREMIER TEMS, L'Assise n'étoit qu'une simple provision au pouvoir de l'ainé. Voyez ce qu'en dit d'Argentré. *Ibid.*

Cette définition confirmée par les Auteurs de la Consultation pour le partage de la terre de Pontchâteau. 500

*Idem.* Par les Auteurs d'une autre Consultation pour le partage de la Seigneurie de Château-Briand. *Ibid.*

Les établissemens de Saint-Louis expliquent cette définition de l'Assise. 501

Les constitutions de Naples établissent de même la préférence de l'ainé aux puînés dans l'intégrité des Fiefs. *Ibid.*

Cet usage dérive du droit des Francs, suivant l'ancienne glose sur la constitution *Comitibus*; ses termes répondent à ceux de l'Assise. *Ibid.*

L'Assise a été rédigée par écrit, & jurée par les Barons en 1187. *Ibid.*

Autorité d'Andreas de Ifernia; il propose deux opinions: l'une, qu'il falloit donner aux puînés la valeur des fruits de trois années; l'autre, qu'il falloit se régler sur le pied de la légitime: dernière opinion la plus sûre. 502

Elle est enseignée par Andreas Capranus, qui l'appuie de différentes autorités. 503

Cependant il convient que les juges ne se sont point assujettis à la suivre strictement, mais qu'ils ont arbitré les alimens des puînés suivant les circonstances, ce qu'il confirme par l'exemple des apanages des enfans de France. *Ibid.*

M. Hevin, trop prévenu en faveur des puînés, prétend par un partage fait dans la maison de Fougères, avant l'an 1204, peu de tems après l'Assise, que la portion des puînés étoit liquidée au tiers. 504

Ce Titre est unique, il ne prouve rien; 1°. Ce n'est point un jugement, mais une Transaction qui ne doit point faire une règle générale. 2°. Ce partage, quoique fait après l'Assise, n'a pas dû être soumis à cette Loi, parce que la succession étoit échue plus de vingt-cinq ans avant l'Assise. *Ibid.*

Or, l'Assise marque elle-même qu'elle n'aura lieu que pour l'avenir. 505

Ce partage traite le puîné plus durement que l'Assise même, en ce qu'il le restreint à un simple usufruit: donc l'Assise n'a pas servi de règle à ce partage. *Ibid.*

On peut même en tirer une instruction pour les aînés, en ce qu'il réduit le puîné

au tiers, quoiqu'il fût saisi de sa portion avant l'Affise. 506

3°. Ce partage ne prouve rien, parce qu'il prouve trop; 1°. il accorde quelque chose au puîné en propriété, quoique l'Affise ne leur accorde qu'une provision. 2°. Il s'ensuivroit de ce partage que chaque puîné auroit un tiers, ce qui est aussi absurde qu'impossible; cependant cette conséquence résulte du partage dont il s'agit. 507

En suivant l'ancienne Jurisprudence, Guillaume de Fougères n'auroit eu qu'un tiers du tiers en Propriété, par le droit de l'Affise; il n'auroit eu qu'un usufruit à l'arbitrage de l'ainé. Les Arbitres ont pris un milieu, ils n'ont point accordé de propriété au puîné, excepté de cent livrées de terre, ce qui est plus rigoureux que l'Affise, mais en récompense, ils lui ont donné un usufruit beaucoup plus fort. Ce partage est donc un milieu, un tempérament entre l'ancien droit & le nouveau; c'est un simple accommodement de famille, & non point une exécution littérale de l'Affise. 508

SECOND TEMS. Depuis l'Affise jusqu'à la première réformation de la Coutume en 1539, examiner la prétendue constitution du Duc Jean II, de l'an 1301, & la disposition de la très-ancienne Coutume de Bretagne. 509

L'apanage des puînés dans ce tems étoit-il fixé au tiers? Pour décider la question, rechercher ce qui s'est passé en Bretagne depuis l'Affise jusqu'à la constitution du Duc Jean II. Hévin ne rapporte que deux vestiges de l'ancienne Jurisprudence pendant cet intervalle. *Le premier* est plusieurs conventions particulières, par lesquelles les Ducs de Bretagne & quelques grands Seigneurs ont converti le Bail des Mineurs en droit de rachat, & d'autres fois ils l'ont remis absolument, mais il y a peu d'apparence que ces dérogations au droit commun regardent le droit de l'Affise, parce que le droit de Bail s'étendoit sur tous les Fiefs de Bretagne sans distinction.

*Le second vestige*, plus important, est la constitution du Duc Jean I., de 1275: pour expliquer cette Loi, il faut supposer deux maximes de la Jurisprudence observée alors en Bretagne. 1°. Mineurs possesseurs de Fief, tomboient en la Garde du Duc, jusqu'à ce qu'ils eussent atteint l'âge de vingt ans accomplis. 2°. Lorsque l'ainé donnoit au puîné un Fief en propriété, si ce puîné mourait sans enfants, le fief revenoit, non pas à l'ainé, mais au Seigneur suzerain. 510

La première partie de l'Ordonnance du Duc Jean I., a rapport à la première maxime, & convertit le Bail des Mineurs en un droit de rachat payable chaque année. *Ibid.*

Cette première partie regardoit-elle les nobles d'Affise, c'est-à-dire les Barons ou Chevaliers, ou ne concernoit-elle que les simples Gentilshommes? Hévin suppose sans fondement que les seuls Barons en étoient l'objet. 511

Le texte de l'Affise prouve le contraire; puisqu'il donne le Bail des Mineurs de l'ainé au puîné, & à défaut de puînés, le choix du Bailliste appartient à l'ainé mourant, du consentement du Seigneur. Par cette disposition, le Bail ne pouvant en aucun cas appartenir au Duc de Bretagne, la première partie de l'Ordonnance du Duc Jean I. ne pouvoit regarder les Nobles d'Affise, puisqu'ils n'ont pu être obligés à consentir la conversion du droit de Bail en droit de rachat, si, à leur égard, le Duc de Bretagne n'avoit aucun droit de Bail. *Ibid.*

Cette observation n'a été faite ni par d'Argentré, ni par Hévin, qui s'accordent à regarder le droit de Bail comme s'étendant sur les Nobles d'Affise. 512

Cependant, elle est très-importante pour montrer que sous le nom de Gentilshommes, ou d'*Hommes gentils*, dont la constitution de Jean I. a parlé, on ne doit pas nécessairement entendre les Barons & Seigneurs soumis à la Loi de l'Affise. 513

La seconde partie de la constitution du Duc Jean I. abroge la seconde maxime rapportée ci-dessus, & rétablit l'ordre du sang. *Ibid.*

Deux questions sur la constitution du Duc Jean II. La première regarde l'existence de cette Loi ; la seconde, l'esprit de cette Loi. § 14

Son existence est prétendue douteuse par l'ainé. 1°. Elle ne se trouve nulle part ; 2°. ceux qui l'ont expliquée varient & se contredisent. *Ibid.*

Selon quelques-uns, il s'en trouve un vestige dans l'article 209 de la très-ancienne Coutume ; mais Hévin & d'Argentré ne peuvent expliquer ni son esprit, ni même sa disposition littérale. § 15

Si cette constitution étoit véritable, on y auroit eu égard dans les deux dernières réformations de la Coutume. Or, on y établit un partage différent ; donc on reconnoît ou que la constitution du Duc Jean II n'étoit pas véritable, ou qu'elle n'avoit jamais eu d'exécution. § 16

Il n'est pas vrai, comme le prétend l'ainé, que cette Loi ne se trouve nulle part ; d'Argentré convient que de son tems peu l'avoient, mais cependant qu'elle fut trouvée aux Livres anciens. *Ibid.*

Il en parle en plusieurs endroits de son Commentaire. Hévin dit aussi qu'il l'a. M<sup>e</sup> Berroyer l'avoit aussi dans une très-ancienne Coutume de Bretagne manuscrite. § 17

L'art. 209 de la très-ancienne Coutume suffit pour montrer la vérité de cette piece. On n'en doutoit point lors de la rédaction ; & pourroit-on s'être trompé sur l'existence d'une Loi qui étoit alors aussi récente, puisqu'il n'y avoit pas trente ans qu'elle étoit faite ? *Ibid.*

La note de l'Anonyme sur cet article n'est pas moins décisive. § 18

On peut joindre à ces autorités celle de Frain dans son Plaidoyer ou Arrêt 98, & celle des fameuses Consultations pour les Baronies de Pontchâteaux & de Châteaubriand. *Ibid.*

L'obscurité de cette constitution est la cause des sens différens qu'on lui a donné. *Ibid.*

La seconde question sur le véritable sens de la constitution du Duc Jean II, est plus difficile & plus importante. Il faut consulter les articles 7 & 17 de cette Loi. § 19

De ces deux textes, dont on prétend que l'un contient la règle, l'autre l'exception, les puînés concluent que la rigueur de l'Assise a été modérée par le Duc Jean. *Ibid.*

Les aînés soutiennent que ce sont deux règles différentes : le premier ne regarde que les Barons ou Seigneurs d'Assise ; le second ne concerne que les Gentilshommes d'un ordre inférieur. § 20

Toute la difficulté consiste à savoir si l'article 17 comprend les Barons, ou s'il n'a été fait que pour les simples Gentilshommes. *Ibid.*

Quatre conjectures tirées 1°. du texte de la Loi ; 2°. des Loix semblables ; 3°. de l'usage qui a suivi cette Loi ; 4°. des Loix postérieures & du sentiment des Interprètes. *Ibid.*

Première espèce de conjectures. 1°. Les deux articles sont fort éloignés l'un de l'autre. *Ibid.*

2°. Dans le premier, la Loi se sert du terme de Baronie ; & dans le second, elle emploie celui de Gentilhomme. § 21

Il est vrai que le mot Gentilhomme peut comprendre les Barons ; mais ici Baronie est opposée à Gentilhomme, & quand, sous le nom de Gentilhomme, cette Loi a voulu comprendre les Barons, elle a toujours ajouté Gentilhomme d'Assise. *Ibid.*

Enfin, si les articles 7 & 17 avoient en vue la succession des Barons, ils se contrediroient. § 22.

1°. L'article 7 diroit que les Baronies sont impartibles ; & l'article 17, qu'elles se partagent toujours. *Ibid.*

2°. L'article 7 n'oblige l'ainé qu'à faire advenant bienfaits à ses puînés ; l'article 17 éta-

blit un partage véritable, nécessaire, certain, limité; les puînés auront le tiers par droit. 523

3°. L'article 7, par le mot bienfait, n'entend qu'un usufruit, c'est dans ce sens qu'il est pris dans la Coutume d'Anjou, article 97, & dans celle du Maine, art. 110. Ibid.

L'article 17 donne aux puînés une véritable propriété. 524

La preuve s'en tire 1°. de ce que l'article dit que l'aîné doit faire au puîné le tiers de la terre par droit, expression qui marque le fond, la propriété. Ibid.

Distinction chimérique d'Hévin entre le cas où l'aîné donnoit un fief entier au puîné, & celui où il ne lui en donnoit qu'une portion. Ibid.

2°. Le terme *garantir en parage*, suppose que le Garanti étoit véritablement Propriétaire. 525

Celui qui est Garanti doit la foi *ipso jure*; or, il n'y a que le Propriétaire qui doive la foi. Ibid.

Voyez sur ce point Dumoulin sur le §. 1, de l'ancienne Coutume de Paris, Gloss. 1, n. 6, & d'Argentré sur l'art. 322 de l'ancienne Coutume de Bretagne. Ibid.

Les art. 135 du Maine & 125 d'Anjou, sont encore plus positifs; l'art. 249 du Maine & l'art. 232 d'Anjou, établissent la même chose. 526

Explication de ces Coutumes, d'où il résulte que l'article 17 de la constitution de Jean II, suppose les puînés véritables Propriétaires. 527

Autorité de l'Anonyme sur l'article 209 de la très-ancienne Coutume. Ibid.

Des différentes dispositions des articles 7 & 17 de la Constitution de Jean II, il résulte que le véritable esprit de cette Loi a été d'admettre des règles & des maximes différentes pour deux différentes classes de Gentilshommes; & que l'article 7 règle le partage des Barons; & l'article 17 celui des autres Gentilshommes. 528

Seconde espèce de conjectures tirées des

Loix semblables. Les établissemens de Saint-Louis sont la seule espèce de Loi de cette nature. Ibid.

Leur application, aussi juste que nécessaire à la constitution de Jean II, par deux raisons, l'une, qu'ils ont été faits principalement pour la Touraine & l'Anjou, Provinces limitrophes de la Bretagne; l'autre, qu'Hévin lui-même observe que presque tous les articles qu'il cite de l'Ordonnance du Duc Jean, sont des extraits des établissemens de Saint-Louis. 529

L'article 17 se trouve en effet sous le nombre 8 des établissemens, & l'article 7 sous le nombre 24; on remarque 1°. la même distance & plus grande encore entre ces deux articles; 2°. la même opposition du nom de Gentilhomme & de Baron; 3°. mêmes contradictions. Ibid.

Outre ces observations communes aux deux Loix, il y en a de particulières aux établissemens de Saint Louis; 1°. l'article 38 établit trois degrés de Nobles: le simple Gentilhomme auquel ce nom étoit propre; le Vavasseur, & le Baron, qui étoit le plus haut degré de la Noblesse. 530

Preuves de cette vérité dans les chapitres 31, 110 & 114. Ibid.

Cette observation décisive, pour prouver que ce que dit cette Loi du partage des Gentilshommes, ne s'applique point à celui des Barons. 531

2°. La constitution du Duc Jean II n'a point de titres ou rubriques, les établissemens de Saint Louis en ont, la rubrique du chapitre 8 ne parle que des Gentilshommes. Ibid.

Celle du chapitre 24, des Barons. 532

Ces rubriques font voir qu'il y a deux dispositions différentes, qui ne peuvent s'appliquer aux mêmes personnes. Ibid.

3°. Les établissemens de Saint Louis marquent beaucoup plus expressément la propriété acquise aux puînés dans les partages des Gentilshommes. Ibid.

Voyez les chapitres 22 & 44, qui parlent du parage. Ils établissent que les puî-

nés des Gentilshommes sont véritablement Propriétaires, puisqu'ils établissent l'ordre de succéder dans les parages; quant aux puînés des Barons, ils ne possèdent leur part qu'en usufruit. Donc, deux sortes de partages pour les deux sortes de Nobles. 533

*Troisième espece de conjectures* tirées de l'usage : deux monumens de cet usage. Le premier monument rapporté par Hévin lui-même. C'est la constitution du Duc Jean III, qui établit que dans le partage des Barons, le puîné n'avoit qu'un apanage indéterminé & soumis à l'arbitrage du Juge. 534

Ces deux constitutions ne peuvent au plus être éloignées l'une de l'autre que de cinquante-quatre ans; or, dans un si court espace, on ne peut supposer que l'on eût oublié la détermination qui auroit été faite en faveur des puînés par la constitution de Jean II. 535

*Second monument*, ce qui se passa dans le tems du fameux Arrêt de Conflans. *Ibid.*

Mémoires de Charles de Blois sur le partage des puînés en Bretagne, conservés par Argentré. Il y est dit & répété plusieurs fois qu'en Bretagne, le puîné n'a qu'une pension viagère ou apanage. 536

Ces Mémoires pourroient n'être regardés que comme l'allégation d'une partie; mais Jean de Montfort, dans sa réponse aux Mémoires de Charles de Blois, qui est à la Bibliothèque du Roi, convient du même usage; ce point étoit constant entre les Parties. 537

Il n'étoit question que de savoir si la même Loi avoit lieu pour le Fief dominant, c'est-à-dire, pour le partage des enfans du Duc; mais cette question est étrangère ou indifférente. *Ibid.*

Enfin, le texte même de l'Arrêt de Conflans explique nettement l'usage de Bretagne. *Ibid.*

*Dernière espece de conjectures*. Loix postérieures, interprétations des Auteurs. 538

Une seule Loi de cette espece, la très-

ancienne Coutume de Bretagne. *Ibid.*

Art. 209 de cette Coutume. Les puînés en concluent que le Duc Jean II a corrigé l'Assise en leur faveur; mais en quoi l'a-t-il corrigé? Est-ce en fixant l'apanage des puînés au tiers? Ou est-ce dans un autre point? 539

L'Assise défendoit toute division des Fiefs de haute dignité, le pere n'en pouvoit pas même faire aucun démembrement en faveur des puînés. La constitution de Jean II a permis au pere de leur en faire partie, voilà le changement qu'il a fait à l'Assise. 540

Ce sens est le seul qui s'accorde avec toutes les observations faites jusqu'ici, celui qu'y donnent les puînés y résiste. *Ibid.*

La preuve, c'est que dans le même chapitre 209, la Coutume suppose nécessairement que les puînés n'ont pas de droit le tiers; elle veut que dans leur partage on ait égard à la quantité de la terre, au nombre des enfans; circonstances qui seroient fort indifférentes, si la Coutume leur donnoit le tiers dans tous les cas. 541

Elle appelle leur portion un *advenant*; elle dit qu'elle sera réglée par le *Conseil & advisement des Sages*; expressions qui supposent qu'elle n'étoit pas fixée au tiers. *Ibid.*

La distinction imaginée par les Auteurs des deux Consultations imprimées à la fin des Arrêts de Frain, entre les Gentilshommes descendus des anciens Barons & ceux issus de parens moins élevés, mais qui avoient usurpé le gouvernement avantageux de l'Assise; cette distinction n'est pas aussi simple & aussi naturelle que l'interprétation qu'on vient de donner à la très-ancienne Coutume. 542

De tout ce qui a été dit, il suit que jusqu'à la première réformation de la Coutume, il ne s'est fait aucun changement dans le droit de l'Assise touchant la provision arbitraire des puînés.

ATTRIBUTION DE JURISDICTION *Evêques*. L'empereur Gratien en accordant aux

*Evêques de chaque Diocèse la connoissance des fautes légères commises par les Ecclésiastiques, ne fonde ce privilège que sur l'exemple de ce qui se passoit dans les affaires civiles par la concession gratuite des Empereurs.*

221

Il n'y a que la convenance & la bien-séance qui déterminent Honorius à ordonner que les Clercs ne pourront être accusés que pardevant les Evêques; & Valentinien III en confirmant ce privilège qu'il renferme dans les bornes qu'il juge à propos d'y prescrire, déclare expressément qu'il est certain que suivant les Loix, les Evêques n'ont point de Tribunal.

222

Justinien . . . . . en renvoyant les Prêtres en certain cas, au jugement des Evêques, détermine en même-tems la peine à laquelle les coupables seront condamnés . . . , & on remarque dans plusieurs chapitres de la Nouvelle 123, que dans les dispositions les plus favorables à la juridiction Episcopale, il conserve toujours son autorité sur les Ecclésiastiques, en connoissant de leurs fautes comme Législateur, encore qu'il renonce à en connoître comme Juge.

Ibid.

Selon la Loi de Valentinien I, la foi, la discipline, les mœurs des personnes Ecclésiastiques sont le partage de la Jurisdiction Ecclésiastique.

223

Le trente-unième Canon du quatrième Concile de Tolède, qui a été reçu dans la discipline de l'Eglise de France, après avoir observé que les Princes renvoyoient souvent à des Prêtres le jugement des coupables du crime de lèse-Majesté . . . , leur défend de recevoir de semblables commissions, sans prendre auparavant la précaution d'engager les Rois qui les commettent, à promettre avec serment d'accorder la vie au coupable.

230

Il faut toujours se ressouvenir de cette grande maxime, qui suffit seule pour répondre à tous les exemples contraires en apparence aux droits des Souverains, que ce sont les Empereurs & les Rois qui ont con-

sisté aux saints Evêques le droit d'exercer les jugemens suivant les Loix des Empereurs Romains; ainsi, lorsque l'Eglise connoît d'un crime politique commis par un Evêque, elle ne le fait que comme en ayant reçu le pouvoir des Rois. Les Evêques agissent, en ce cas, comme Juges délégués par le Prince; c'est l'autorité du Souverain, & non pas la leur qu'ils exercent . . . C'est en conséquence d'un pouvoir émané des Rois, que les Evêques exercent une Jurisdiction extraordinaire dans les affaires temporelles.

265

AUDITEURS DE LA ROTE. Dans leur première origine, ils n'étoient pas même de véritables Juges . . . ; ils faisoient auprès du Pape, à peu près la même fonction que les Maîtres des Requêtes faisoient autrefois auprès du Roi. Bien loin de rien prononcer par eux-mêmes, ils se contentoient de recevoir la décision du Pape, & de l'annoncer.

76

*Avocats & Procureurs Généraux des Parlemens.*

Devoirs & travail de ces Magistrats. 622 & suiv.

Vid. Parlement.

*Avocats plaidans au Parlement.*

Ce qui constitue & fait l'Avocat. 631  
Honneur par lui dû aux Magistrats. 581  
Fonctions & devoirs de l'Avocat envers les Juges, envers les Parties, envers les Parties adverses, ce qu'il doit à ses Confreres, au Roi & à soi-même.

632 &amp; suiv.

AVORTEMENT. La loi considère comme un homicide, le meurtre de celui qui n'est encore homme qu'en espérance. Cette maxime, la plus autorisée par le consentement de toutes les Nations, est un espece de Droit des Gens. Ce crime est ancien; mais dans tous les siècles, il a toujours été en horreur.

445

Hipocrate, dans le serment qui est à la

rête de ses ouvrages, promet solennellement de ne jamais donner à une femme grosse aucun médicament qui puisse la faire avorter, & les imprécations qu'il joint à son serment, sont assez voir qu'il considéroit ce crime comme le plus grand qu'un Médecin pût commettre. *Ibid.*

Ce crime est, dit Cicéron, d'autant plus atroce, que ceux qui le commettent sont plusieurs homicides, en ôtant la vie à une seule personne. 446

Pour connoître l'énormité de ce crime, & avoir une juste idée des peines dont il est puni, il faut, avec les Loix, suivant les Canons & les sentimens des Docteurs, distinguer 1°. quel étoit, lorsqu'il a été commis, l'état de l'Avorton; étoit-il animé ou ne l'étoit-il pas? 2°. Quel est celui qui en est coupable, est-ce le pere, la mere, ou un étranger? 3°. Quel a été le motif de ce crime? 4°. Enfin, quels sont les effets plus ou moins fâcheux qu'il a produits? *Ibid.*

*L'Avorton étoit-il animé ou ne l'étoit-il pas?*

Dans les Loix on ne trouve aucun vestige de cette distinction. Elles punissent également & aussi sévèrement, & celui qui donne la mort à un enfant déjà formé & animé, & celui qui se hâte de commettre un homicide en prévenant le tems de l'animation. *Ibid.*

Néanmoins cette distinction paroît fondée sur l'équité naturelle...; mais a-t-elle un fondement solide & légitime? Si on le considère par rapport à la nature, nouvelle difficulté; en quel tems l'ame raisonnable est-elle unie au corps humain? Est-ce dans le moment de la conception ou dans celui de la formation? Deux opinions sur cette difficulté: les uns prétendent que l'ame est créée dans le tems que le corps est conçu; d'autres, & c'est le sentiment commun des Médecins & des Philosophes, soutiennent que l'ame n'est unie au corps que lorsqu'il est organisé, & en état de pouvoir répondre par ses

mouvemens aux pensées & aux desirs de l'ame. 447

Cette diversité d'opinions sur le tems où s'opère l'union de l'ame au corps, n'a fait croire à personne que la peine de celui qui procure un avortement avant le tems de la formation, doive être plus légère que la peine de ceux qui donnent la mort à un enfant déjà formé, parce que tous les hommes regardant dans les coupables plutôt le dessein qu'ils ont eu, que leur crime, ils ont jugé les uns & les autres également criminels, en ce qu'ils éteignent également l'espérance d'un pere, la mémoire de son nom, l'appui de sa famille, l'héritier de ses biens, & qu'ils privent également la nature d'un homme & la République d'un Citoyen. *Ibid.*

L'action de celui qui fait mourir un homme déjà formé, est un véritable homicide; le crime de celui qui l'empêche de se former, est un homicide avancé. Ainsi le pensoient Tertullien, Minutius-Felix, & saint Augustin. 448

Cependant quand on conviendrait que la malice étant égale dans celui qui détruit l'espérance d'un homme & dans celui qui fait mourir un homme déjà formé, ces deux crimes sont égaux par rapport à la politique; il faudroit néanmoins reconnoître que dans les principes de la Foi Catholique, l'un est beaucoup plus atroce que l'autre par rapport à la Religion. *Ibid.*

Mais l'Ordonnance d'Henri II de l'année 1556, rend toute distinction de l'état de l'Avorton inutile; si la seule dissimulation de la grossesse, si la seule intention de commettre le crime de l'avortement est punie de mort, la consommation du crime, en quelque tems qu'il ait été commis, ne peut être plus rigoureusement punie; & par conséquent il est inutile de distinguer l'état de l'enfant homicide. 454

*Quel est le coupable du crime d'Avortement?*

Si c'est un étranger qui a commis ce crime,

crime, il doit être considéré comme un homicide, quoiqu'il n'ait détruit, à proprement parler, que l'espérance d'un homme; mais si c'est le pere ou la mere qui font mourir leur fils avant sa naissance, ils doivent être considérés & punis comme des parricides, & leur supplice doit être beaucoup plus grand que celui des autres coupables. 455

*Quel en a été le motif.*

Les Loix considerent les motifs différens que peut avoir une femme qui se fait avorter, ou toute autre personne coupable du même crime. La femme qui se fait avorter a-t-elle commis ce crime volontairement ou involontairement? Dans les cas où les femmes se font avorter volontairement, les Loix distinguent, ou quel que motif d'intérêt l'ont déterminée à commettre ce crime, & alors elle doit être condamnée au dernier supplice; ou elle l'a commis *in odium mariti*, & alors la peine n'est qu'un exil, & même un exil à tems; cette distinction marquée dans la Loi *Cicero* 39, ff. de *Pænis*, a été suivie par les Empereurs Sévere & Antonin. *Ibid.*

A cette Loi il faut joindre la Loi *Divus* 4, ff. de *extraord. crim.* & la Loi 8, ff. *ad Leg. Cornel. de SICARIIS*. Mais sur la conciliation de ces Loix, les interprètes sont fort partagés. Accurse, sur la Loi *Divus*, dit qu'il faut supposer dans l'espece de cette loi que le Part n'étoit pas encore animé. Godefroy, sur la Loi 39, de *Pænis*, approuve cette opinion; mais il en propose une autre, & c'est celle qui est prise de cette Loi même qui condamne les femmes qui se font avorter à différentes peines, suivant les différens motifs qui les ont portées à commettre ce crime. 456

Quoique la distinction de l'Avortement commis en haine du mari, ou par des vues d'intérêt, soit fondée sur l'autorité des Loix, elle ne doit recevoir aucune application dans notre usage, parce qu'en résistant également à la raison & à

Tome V.

l'humanité, elle justifie à certains égards le crime, en excusant la haine cruelle d'une femme *qua visceribus suis vim inferi ne inimico marito filium procreet.* 457

A l'égard de ceux qui procurent un Avortement, les Loix distinguent si celui qui a donné un breuvage capable de faire avorter une femme, l'a donné par erreur, par imprudence, & sans mauvais dessein, ou s'il a joint l'intention à l'effet; dans le premier cas, si le coupable est de basse extraction, il est condamné aux mines; s'il est d'une naissance ou d'un état distingué, la peine est l'exil. Dans le second cas, quel qu'il soit, il doit être condamné à la mort. 458

*Quels sont les effets plus ou moins fâcheux de ce crime?*

Quoique les Loix considerent dans les crimes beaucoup plus la volonté que l'effet, cependant elles envisagent aussi l'événement & les suites qu'ils ont eus. Plus les conséquences en sont grandes, plus il est important de faire un exemple éclatant, capable de contenir le reste des hommes dans leur devoir par la crainte des peines; & lorsque les suites du crime ont été plus considérables, le Public demande une plus grande satisfaction, parce que la vengeance doit être proportionnée à l'injure, & la réparation à la perte qui a été soufferte. *Ibid.*

Ou le crime de ceux qui ont procuré un Avortement s'est terminé à la mort de l'enfant, ou il a été suivi aussi de la mort de la mere; s'il ne s'est terminé qu'à la mort de l'enfant, dans le cas où le breuvage a été donné par imprudence & sans mauvais dessein, les mines ou l'exil, selon la qualité des personnes, sont les peines qui doivent être infligées à ceux qui ont procuré l'Avortement. S'il a aussi procuré la mort de la mere, la peine du coupable est, sans distinction du motif, la mort. Quoique cette décision paroisse dure, elle est conforme à celle de la Loi

N n n n



de Moïse, dans laquelle il paroît que l'Avortement étoit l'effet d'un malheur purement involontaire.

462

*Disposition des Loix pour prévenir le crime de l'Avortement.*

Les Loix, pour prévenir ce crime, ont cru qu'il étoit nécessaire de punir sévèrement tout ce qui pouvoit y avoir rapport. C'est pourquoi elles défendent de vendre des médicamens pour faciliter la conception, ou des philtres, ou autres breuvages pour inspirer de l'amour, & à plus forte raison tout ce qui pourroit opérer la destruction du part.

*Ibid.*

*Peines prononcées par les Loix Civiles.*

**AVORTEMENT-PEINES.** La condamnation aux mines, l'exil, les dommages & intérêts, la mort même, étoient les différentes peines que le Droit Civil avoit établies; & que les Loix Civiles avoient prononcées contre la femme qui s'étoit fait avorter, ou contre ceux qui avoient procuré l'Avortement.

464

Nos Ordonnances sont, sur cette matière, plus sages & plus sévères que toutes les Loix Romaines.

*Ibid.*

*Peines Ecclesiastiques.*

Le plus ancien des Conciles qui prononcent des peines relatives à l'Avortement, est celui d'Elvire, tenu vers l'année 305... C'est une grande question de savoir comment il faut lire le Canon 64. Plusieurs Compilateurs le citent différemment.

465

Ce Concile dans le Canon 68, n'accorde le baptême aux cathécumenes qui se sont fait avorter, qu'à la fin de leur vie; & le Canon 64 du même Concile veut, suivant que ce Canon se lit ordinairement, que l'on refuse la Communion, même à la mort, à une femme

adultère qui s'est fait avorter; mais cette disposition est unique, & n'a jamais été suivie par celle d'aucun autre Concile.

466

Celui d'Ancyre, tenu en l'année 314, reconnoissant que suivant l'ancienne discipline, on ne donnoit qu'à la mort la Communion aux femmes qui s'étoient fait avorter, a réduit le tems de la pénitence à dix années. Cette réduction du tems de la pénitence a été suivie par saint Basile, dans le Canon 8, *Epist. ad Amphil.* par le Canon 3, d'un Concile d'Arles, que Buchard cite, mais qui ne se trouve point dans les Conciles du Pere Labbe.

*Ibid.*

Le Concile de Lerida de l'année 524, ne demande que sept années de pénitence. Canon 2, 3.

*Ibid.*

Le Concile, *in Trullo*, Canon 91, & le Canon 35 d'un Concile de Wormes tenu en l'année 868, prononcent contre ceux qui se font avorter, ou qui procurent l'Avortement, les mêmes peines que contre les homicides.

467

Vid. *Fatus... Grossesse... Part.*

**AUTORITÉ DES ROIS & de leurs Officiers SUR LA PERSONNE DES CLERCS EN MATIÈRE CRIMINELLE.**

Malgré la destruction de l'Empire Romain, les Loix de Justinien ont été suivies, à l'égard du jugement des Evêques & des Clercs, dans les nouveaux Royaumes qui se sont formés des débris de ce vaste Empire.

227

Dans le Royaume d'Italie, Théodoric jugea lui-même l'Evêque d'Aouste, accusé d'avoir voulu trahir sa Patrie; & l'ayant trouvé fausement accusé, il le rétablit dans son premier rang, pour jouir pleinement de son Episcopat, comme avant l'accusation.

*Ibid.*

En France, le premier Concile de Mâcon convoqué en 581, par le Roi Gontran..., ordonne qu'aucun Ecclesiastique ne pourra être *maîtrisé ni traité en prison* de l'autorité des Juges séculiers..., *si ce*

*n'est en matiere criminelle*, c'est-à-dire, en cas d'homicide, de vol, ou autre maléfice. 228

Grégoire de Tours rendoit témoignage à l'autorité des Rois & de leurs Officiers sur la personne des Clercs en matiere criminelle, lorsqu'en parlant au Roi Chilperic, en faveur de Prétextat, Archevêque de Rouen, il lui disoit: *Si quelqu'un de nous, ô Roi, viole les regles de la Justice, vous pouvez le châtier.* Ibid.

Gilles, Archevêque de Reims, qui avoue qu'il a mérité la mort comme coupable de Lèse-Majesté, les Evêques qui demandent sa vie au Roi Childebert, & le Roi qui la leur accorde & exile le coupable à Strasbourg, sont trois témoins également irréprochables, qui attestent d'une maniere uniforme la puissance de vie & de mort que le Roi Childebert étoit en droit d'exercer sur l'Archevêque de Reims, comme sur tout autre sujet rebelle. 229

Quoique ce fût à la fin de la seconde race de nos Rois que la prétendue exemption des Clercs de la Puissance Royale parût avoir jetté de plus profondes racines, l'Eglise reconnut dans la personne du premier Roi de la troisième race, l'autorité légitime qui appartient aux Souverains sur les Clercs & sur les Evêques. Le célèbre procès d'Arnoul, Archevêque de Reims, accusé de crime de Lèse-Majesté, en fournit une preuve évidente... *Profitez-vous aux pieds de vos Maîtres & de vos Rois que vous avez offensés par un crime inexpiable*, disoit le Concile à l'Archevêque Arnoul, & leur confessant votre faute, suppliez-les de vous accorder la vie.... Qu'il vive, dirent Hugues-Capet & Robert son fils, mais qu'il vive sous les yeux de la garde que nous lui donnerons, sans aucune crainte d'être livré à la mort, si ce n'est qu'il veuille se sauver... ou qu'il commît dans la suite des crimes qui méritassent d'être punis par le glaive. 242

Sous le regne de Saint Louis, & en l'année 1267 l'Evêque de Châlons-sur-

Marne, accusé d'avoir donné lieu, par sa négligence, à la mort de deux prisonniers, prétendit que s'agissant d'un fait personnel, il n'étoit pas obligé de comparoître au Parlement où il avoit été cité; mais la Cour des Pairs n'ayant aucun égard à ses exceptions, ordonna qu'il procéderoit devant elle non-seulement parce qu'il étoit Baron & Pair de France, mais parce qu'il s'agissoit d'un forfait commis dans sa Justice temporelle qu'il tenoit du Roi. Ainsi commença-t-on à rentrer, par cet Arrêt, dans la distinction des crimes qui regardent le temporel, & de ceux qui ne regardent que le spirituel. 243

Le Roi Philippe le Hardi, fils du Roi Saint Louis, consulté par les Officiers Royaux sur la question de savoir s'ils devoient connoître du meurtre commis par un Clerc, ou s'il falloit renvoyer l'accusé à son Evêque, répondit par une Ordonnance de l'année 1274, qu'il falloit, pour la décider, avoir recours au Droit écrit, qui établissoit la distinction du délit Ecclésiastique & du crime Civil. 244

L'Evêque de Pamiers, Bernard, ayant été accusé de crimes énormes, & presque tous de Lèse-Majesté, le Roi Philippe-le-Bel le fit arrêter, & il voulut d'abord que le procès fût fait à cet Evêque par l'Archevêque de Narbonne..., pour juger ce que nous appelons aujourd'hui le délit commun, *se réservant le pouvoir de punir cet Evêque selon qu'il l'auroit mérité.* Le Roi requit l'Archevêque de Narbonne de mettre l'accusé dans une prison bien sûre, afin qu'on pût en faire une entière justice, tant de la part des Juges Ecclésiastiques, que de la part des Juges Séculiers. L'Archevêque de Narbonne craignant de se commettre avec le Pape, le consulta sur cette affaire; & le Roi envoya un homme exprès à Rome. L'instruction donnée à celui que le Roi envoya, portoit que, quoique suivant l'avis des Docteurs, & le conseil des Grands de son Royaume, le Roi pût & dût livrer au dernier supplice l'Evêque de Pamiers..., cependant le Roi voulant

N n n n ij

suivre les traces de ses Prédécesseurs , prioit le Pape ... de dépouiller l'Evêque de Pamiers de tout rang & de tout privilege Clérical , afin que *lorsque le Pape aura repris ce qui lui appartient* , le Roi puisse ensuite faire de ce traître un sacrifice agréable à Dieu par les voies de la justice. 244 & 245

Un Archevêque de Bourges , en l'année 1369 , inféra dans ses Statuts synodaux , que ... *les Clercs ne peuvent être ni poursuivis , ni punis ou civilement ou extraordinairement par un Juge séculier* ; & il ordonna que les Seigneurs qui feroient cette entreprise encourroient l'excommunication *ipsa facto* , & que les Eglises demeureroient interdites , *jusqu'à ce que la Justice séculière eût levé sa main* ... ; le soulèvement général que cet article excita , obligea cet Archevêque à obtenir des lettres d'abolition de Jean II , Duc de Berry , qui furent confirmées par des Lettres Patentes du Roi Charles V. Dans ces Lettres , l'Archevêque exposoit qu'il avoit fait ses statuts avant que d'être consacré , & ignorant que leur disposition étoit contraire aux droits de la Jurisdiction Séculière , & aux usages de la Province de Berry ; il déclaroit en présence du Duc Jean , qu'il les révoquoit & les annulloit entièrement ; il promettoit de faire publier sa révocation au premier synode de son Diocèse , & de la faire lire publiquement dans toutes les Eglises Paroissiales , avec défenses à tous les Curés de son Archevêché d'observer ces Constitutions ; sous ces conditions , & en considération des services qu'il avoit rendus au Roi , le Duc lui remit l'offense qu'il avoit commise , avec la peine & l'amende qu'il avoit encourues par ses statuts. 246

Joannes Faber & Benedicti , qui vivoient dans le quinzième siècle , reconnoissent que le Roi & ses Officiers connoissoient contre les Clercs , *à tanto tempore cujus initii memoria non extat* , DES CAS PRIVILEGIÉS , & entr'autres du port d'armes. 247

Vide *Législation Romaine* ... Droit des Rois sur les Evêques ... & sur les Cardinaux ... Jurisdiction Royale.

AUTORITÉ LÉGITIME DE NOS ROIS SUR LES CARDINAUX FRANÇOIS.

Jean de Rochetaille , Archevêque de Rouen , ayant obtenu du Pape des Bulles de dispense pour conserver son Archevêché avec le Cardinalat , le Duc de Berfort qui gouvernoit la plus grande partie du Royaume , qui étoit alors en proie aux Anglois , autorisa ces Bulles par des Lettres Patentes qui furent présentées à la Chambre des Comptes ... entre les différentes modifications que cette Chambre apporta à l'enregistrement des Bulles & des Lettres Patentes ; il s'en trouve une qui porte : *que si le Roi , pour aucunes causes touchant ses Royaumes , ou pour autre juste cause , le mande à venir de Rome , ou d'ailleurs pardevers lui , il y viendra en personne dedans un an , à compter du jour qu'on lui aura ce notifié de par le Roi.* 300

M. Talon , ( Omer ) Avocat Général , s'étant élevé avec force contre une Constitution du Pape Innocent X , par laquelle il défendoit à tous les Cardinaux de sortir de l'Etat Ecclésiastique sans sa permission , & il ordonnoit qu'elle seroit exécutée , nonobstant toute sorte d'emploi & de commission que les Cardinaux pourroient avoir des Princes temporels ; & ayant observé dans sa Remontrance , que quelque grande que soit dans l'Eglise & dans l'Etat la dignité de Cardinal ... , les Sujets du Roi , qui en sont honorés , ne peuvent être délivrés de la puissance des Princes temporels qui , ayant le pouvoir d'empêcher les Evêques , leurs sujets , de sortir de leurs Etats sans leur congé , même pour assister aux Conciles Généraux , les peuvent rappeler quand bon leur semble , fussent-ils Cardinaux ; le Parlement , par son Arrêt du 21 Avril 1646 , reçut l'appel comme d'abus que le Procureur Général avoit interjeté de cette Bulle , & défendit très - expressément à

tous Sujets du Roi, de quelque état & condition qu'ils fussent, d'y obtempérer.

303, 304.

Sous le regne de Louis XI, le Parlement faisant, à la requête du Procureur Général, le Procès au Cardinal de Constance, accusé d'avoir fait des entreprises sur l'autorité Royale, le Roi approuva la conduite de son Parlement, & il fit expédier, vers l'an 1462, des Lettres Patentes dans lesquelles il s'explique en ces termes: Notre plaisir & volonté est que nos droits..., l'autorité & souveraineté de Nous & de notre Cour de Parlement, soient par vous observés & gardés, & que les infraiteurs... soient punis selon l'exigence des cas, indifféremment & sans aucun épargner, & que le procès commencé en notredite Cour à la requête du Procureur Général, à l'encontre du Cardinal de Constance, soit par vous jugé & déterminé à telle fin que vous verrez être à faire par raison..... Selon MM. de Sainte-Marthe, dans le *Gallia Christiana*, le Cardinal a été condamné à une grosse amende.

306

Louis XI ayant fait arrêter, pour crime de Lèse-Majesté, le Cardinal Ballue & l'Evêque de Verdun, nomma des Commissaires pour les interroger & instruire leur procès. Il envoya ensuite au Pape une célèbre Ambassade pour lui demander des Lettres de Vicariat, adressées à des Commissaires François. Il y eut à ce sujet plusieurs conférences entre les Ambassadeurs du Roi & des Cardinaux; mais la Cour de Rome n'ayant pu s'accorder avec celle de France, Louis XI prit le parti de retenir le Cardinal Ballue & l'Evêque de Verdun en prison; le Cardinal à la Bastille, & l'Evêque dans une de ces cages de fer dont il avoit été lui-même l'inventeur. La prison du Cardinal dura onze ans; il n'en sortit qu'à la prière du Cardinal de Saint-Pierre-aux-Liens, neveu du Pape Sixte IV, & Légat en France en l'année 1480. 308, 309, 310 & 318.

Le Cardinal de Châillon, Evêque de

Beauvais, fut accusé par M. le Procureur Général de rébellion, félonie & crime de Lèse-Majesté divine & humaine au premier chef. Son procès lui fut instruit par contumace; & par Arrêt, le Parlement, en ce qui regardoit le cas privilégié, déclara ce Cardinal rebelle & criminel de Lèse-Majesté au premier chef, le priva de tous honneurs, états, offices & dignités qu'il tenoit du Roi, ensemble de la dignité de Pairie, fruits & possessions de ses bénéfices, & le condamna à 250,000 l. d'amende envers le Roi; & pour le délit commun, ordonna qu'il seroit rendu à son Supérieur pour lui faire son procès ainsi que de raison.

321

Le Cardinal de Joyeuse, dans la lettre qu'il écrivit à Henri III le 9 Janvier 1589, au sujet de la mort du Cardinal de Guise, prononcée & exécutée sans aucune forme de justice, & par un acte de la Puissance suprême, reconnoissoit que le Cardinal de Guise, qui, n'ayant point cessé d'être sujet du Roi, étoit tenu à Sa Majesté par le serment naturel que tous sujets ont à leur Prince..., auroit dû se contenir dans les limites de loyal & obéissant sujet d'un Prince, auquel par droit divin & humain, il devoit obéir & servir...; que les Loix qui permettent aux Princes de réprimer, par un coup de puissance absolue, ceux de leurs sujets qui veulent ravir leur Couronne, ou renverser leur Monarchie, ont lieu aussi-bien aux Cardinaux qu'aux autres...; que l'exemple du Cardinal Georges Martinuzzi prouve que des Rois ont fait mourir des Cardinaux..., que les Docteurs ultramontains conviennent qu'il y a des cas où les Rois ont droit d'user de ce pouvoir...; qu'un Roi qui trouve un Cardinal faisant ou machinant contre son Etat, le peut faire mourir sans autre forme ni figure de procès, & qu'il n'a pas besoin d'absolution.... Le Cardinal d'Osende pensoit comme le Cardinal de Joyeuse; & pour montrer dans son Mémoire qu'il fit à Rome, que le Roi Henri III n'étoit pas

mort excommunié pour avoir fait mourir le Cardinal de Guise par un acte de Puissance absolue, il établissoit trois principes : premierement, disoit-il, les censures & autres peines prononcées par les constitutions canoniques contre ceux qui mettent la main sur les Ecclésiastiques, ne regardent point les Rois, parce qu'ils n'y sont pas nommés expressément, ce qui seroit nécessaire pour les leur appliquer ; il ajoutoit, secondement, que les Rois de France sont de tout tems immémorial en possession de juger en certains cas privilégiés, les personnes Ecclésiastiques, même en crime de Lèse-Majesté. Enfin, son troisième principe étoit que quand le Roi n'auroit eu aucun privilège ni possession, il suffisoit que ce Monarque eût usé, pour la défense de sa personne, du droit naturel..., pour n'avoir pas encouru les censures ecclésiastiques.

324, 325 &amp; 326

Henri III fit arrêter, sans aucune forme de procès, le Cardinal de Bourbon.

327

Le Parlement de Bordeaux, sous le règne de Louis XIII, ayant fait faire une information contre le Cardinal de Sourdis, Archevêque de Bordeaux, au sujet d'un crime de Lèse-Majesté au second chef..., le décréta & deux de ses domestiques de prise de corps... par autre Arrêt du 19 Novembre 1615, il fut ordonné à tous Sénéchaux, vice-Sénéchaux & autres Officiers, de prêter main-forte pour l'exécution des décrets ; mais comme on ne put arrêter le Cardinal de Sourdis & ses complices, ils furent assignés à son de trompe par cri public.... ; & le 4 Décembre suivant, on ordonna le récolement.

328 &amp; 329.

Louis XIV adresse au Parlement des Lettres-Patentes, par lesquelles il lui ordonne de procéder extraordinairement contre le Cardinal de Retz, selon les Loix & l'usage pratiqué dans le Royaume au regard du crime de Lèse-Majesté ; en conséquence, on informe contre ce Cardinal : dans ces Lettres-Patentes & dans cet

Arrêt, l'autorité légitime du Souverain ; la règle & la raison exercent leurs droits. Un mois après, Arrêt du Conseil rendu sur les remontrances des Agens du Clergé, qui ordonne qu'ils remettront leurs mémoires entre les mains de M. le Chancelier, & qu'ils seront communiqués aux Gens du Roi, pour ce fait être ordonné ce que Sa Majesté jugera à propos pour la conservation de son autorité, privilèges, franchises & immunités de l'Eglise, & cependant qu'il sera seulement procédé à l'information.... Ensuite on fait entrer le Pape dans cette affaire, & sur les plaintes du Clergé, on accorde un Arrêt contraire à toutes les maximes de la France, & injurieux à la Majesté Royale ; on reconnoît en tout cela la politique & le crédit d'un Cardinal, premier Ministre... Enfin, il y eut une Déclaration expédiée qui n'a jamais été ni envoyée, ni enregistrée au Parlement, dans laquelle se trouve une clause qui porte que le procès sera fait aux Cardinaux & aux Evêques coupables, suivant les formes observées dans le Royaume aux causes des Evêques, par conséquent à la charge du cas privilégié. Cette clause insérée dans cette Déclaration par une heureuse inadvertence, ou par l'habileté de quelque fidele serviteur du Roi, suffit seule pour conserver la règle & nos maximes.

330 &amp; 331

Si des raisons d'état & des considérations de politique ont souvent empêché nos Rois d'user de tout leur pouvoir sur les Cardinaux coupables du crime de Lèse-Majesté, on n'a cependant jamais douté en France qu'ils n'eussent le droit de les faire punir comme leurs autres sujets rebelles à son autorité.

332

Deux réponses à une objection qu'on pourroit tirer du Concordat en faveur des Cardinaux, dans lequel il est dit que les Cardinaux travaillans continuellement pour l'Eglise Universelle, & les Officiers du Pape exerçans actuellement leurs fonctions, ne sont pas compris dans le décret par lequel le Pape s'oblige à donner tou-

jours aux François des Juges dans le Royaume. 1°. Cette disposition ne regarde que les affaires ecclésiastiques . . . , & n'a aucune application aux matieres temporelles , encore moins aux crimes de Lèse-Majesté. 2°. Cette exception n'a lieu qu'en faveur de ceux qui résident à Rome , assistent aux Consistoires , en un mot , qui y exercent leurs fonctions. Si les Cardinaux qui sont en cet état commettent quelques fautes dans le Ministère que le Pape leur confie , il est sans difficulté qu'ils sont soumis à sa Jurisdiction ; mais il n'en est pas de même à l'égard de ceux qui font leur demeure en France , car s'ils y commettent quelques crimes , leur procès leur doit être fait pour le délit commun par leur Supérieur Ecclésiastique , & pour le cas privilégié par le Juge Royal. C'est l'usage du Royaume non-seulement quand ils sont déferés pour crime de Lèse-Majesté , mais même pour tout autre crime.

333, 334

B.

**B**ANS. *Publication des Bans.* La proclamation des Bans est une solennité salutaire , introduite par la France , consacrée par le Concile de Latran , renouvelée par le Concile de Trente.

93

En supposant qu'une dispense de publication des Bans seroit ou fausse ou abusive , & par le défaut de cause légitime , & par le défaut de pouvoir de celui qui l'auroit accordée , que pourroit-on en conclure par rapport à la validité d'un mariage ?

*Ibid.*

On diroit que les Contractans majeurs ont voulu surprendre ; que le Ministre des Autels a prévariqué ; que la célébration du mariage est illicite , téméraire , criminelle ; mais on ne pourroit pas aller jusqu'à soutenir qu'elle est nulle , abusive , illégitime. La Jurisprudence des Arrêts apprend que depuis longtems le défaut de publication de Bans entre majeurs , n'est plus regardé comme un défaut qui , par lui-même , & dégagé de toute autre cir-

constance , puisse mériter le nom d'empêchement dirimant.

94

Suivant les maximes & les usages des Pays-Bas , où le Concile de Trente a été reçu , Concile qui permet de différer la publication des Bans jusqu'après la célébration des mariages , le défaut de cette solennité n'est pas considéré comme une nullité irritante.

*Ibid.*

Dans le tems qui a suivi immédiatement l'Ordonnance de Blois , la Jurisprudence Françoisé , plus sévère , regardoit comme nuls tous les mariages qui n'avoient pas été précédés d'une publication de Bans.

*Ibid.*

Lorsque la publication des Bans a été faite dans les deux Paroisses de ceux qui veulent se marier , alors il est constant que quoiqu'il n'y ait point la permission expresse de la part du Curé qui ne célèbre point le mariage , le simple certificat qu'il délivre de la publication des Bans a la même force qu'un consentement formel qu'il donneroit à la célébration du mariage.

164

Il en est de même lorsque le défaut de proclamation de Bans est couvert par une dispense de l'Evêque ; en ce cas , comme l'Evêque est le Pasteur des deux Conjointes , s'ils demeurent dans son Diocèse , on peut soutenir , suivant l'esprit des Loix Ecclésiastiques & Civiles , qu'en conséquence de cette dispense , le propre Curé des Contractans est censé avoir approuvé la célébration du mariage.

164

Le défaut de publication de Bans n'est point une nullité essentielle dans le mariage des majeurs.

170

*Vide CÉLÉBRATION, CLANDESTINITÉ.*

**BARONS.** Sous le regne de Philippe-Auguste , *Barons* ou *Pairs de France* étoient termes synonymes.

268

**BÉNÉDICTION NUPTIALE.** Cette sainte Cérémonie étoit dès les premiers siècles de l'Eglise en usage ; & pour le prouver , on peut se servir de ces belles paroles de Tertullien : *Felix connubium quod Ecclesia conciliat , consecrat oblatio , obsignatum Au-*

*geli renuntiant* ; citer les Conciles d'Africaine, les Décrets des Papes, les décisions de l'Eglise Gallicane, l'autorité des Capitulaires, & composer en faveur de cette sainte Cérémonie une tradition suivie pendant plusieurs siècles, & qui n'a été interrompue que par les opinions nouvelles des Scholastiques, qui, dans cette matière comme dans plusieurs autres, ont souvent prévalu sur les grandes règles que l'on puise dans les sources pures de l'ancienne Discipline.

On est néanmoins obligé de reconnoître que le défaut de Bénédiction nuptiale ne paroît pas, dans les questions où il s'agit de la validité d'un mariage, un obstacle insurmontable.

L'Eglise n'a point prononcé entre l'ancienne Discipline, qui semble attacher à la Bénédiction du Prêtre toute la sainteté du mariage ; & une grande partie des Théologiens Scholastiques, qui ont cru que la seule présence du Curé pouvoit être suffisante.

L'usage des Pays-Bas n'est point constamment de marquer dans les Registres que l'on a satisfait à cette Cérémonie. Dans plusieurs Extraits non suspects des Registres publics, on ne trouve aucune mention de la Bénédiction nuptiale ; on la donne, mais on n'écrit pas qu'on l'a donnée.

*Ibid.*

**BREVETS DE JOYEUX AVÈNEMENT.** Le Grand-Conseil distingue deux cas différens par rapport à la clause irritante énoncée dans ces Brevets. 1°. Ou le Brévetaire s'est contenté de faire signifier en général son Brevet à l'Evêque, & en ce cas l'Evêque peut, sans que ses provisions soient déclarées nulles & abusives, pourvoir un autre sujet de la première Prébende qui vient à vaquer ; & le Grand-Conseil ordonne seulement, en ce cas, que l'Evêque sera tenu de conférer au Brévetaire la première Prébende qui viendra à vaquer, sinon de lui payer une pension de la même valeur. 2°. Ou au contraire le Brévetaire a requis nommément le Bénéfice après sa vacance, & avant que l'Evê-

que y ait pourvu ; & en ce cas, l'Evêque ne le peut conférer à un autre, & le Grand-Conseil maintient définitivement le Brévetaire, sans s'arrêter à la collation de l'Evêque... ; ainsi, selon la Jurisprudence du Grand-Conseil, le décret irritant est bien reçu, mais avec la distinction qui suppose pour principe que le droit du Brévetaire n'est réalisé que par la réquisition spéciale & individuelle qu'il fait à l'Evêque du Bénéfice vacant.

**BULLE.** Le nom de Bulle est commun aux Lettres-Patentes des Empereurs & à celles des Papes. Ainsi, un titre bullé peut être une Patente Impériale, & n'être pas une Bulle ou un privilège du Pape.

### C.

**CAMBRAÏ.** Le Cambresis est-il un pays uni & non pas réuni à la Couronne... ? Nos Rois ne l'ont-ils possédé qu'en qualité d'Empereurs ? S'il ne faut pas confondre la France proprement dite, avec l'Empire de Charlemagne, CambraÏ qui a été soumis à l'Empire, a-t-il fait partie de la France proprement dite... ?

Il est constant, s'il faut en croire M. l'Archevêque de CambraÏ, que depuis le don que Charles-le-Chauve fit en l'année 863 à l'Evêque de CambraÏ, de la Seigneurie de son territoire..., l'Evêque de CambraÏ est devenu Prince de l'Empire, jouissant des droits de Souveraineté dans son Pays.

*Ibid.*

Que depuis l'usurpation de Balagny en 1580, & celle des Espagnols en 1595, l'Archevêque de CambraÏ n'a jamais reconnu leur autorité ; il n'a point prêté ferment au Roi d'Espagne ; il a continué d'assister aux Diettes jusqu'en 1636 ; par conséquent il s'est de droit, toujours conservé dans sa dignité de Prince de l'Empire ; mais quand il se seroit soumis au Roi d'Espagne, il n'en seroit pas moins vrai que le Cambresis est un nouveau pays, qui, par la conquête du feu Roi,

a été uni & non réuni à la Couronne de France. 386

Et qu'il est absolument certain que depuis la fin de la seconde race, Cambrai a toujours été sous la domination des Empereurs d'Allemagne, si l'on en excepte quelques intervalles de peu de durée, où nos Rois s'en sont rendus maîtres par la force des armes, & plutôt par occupation de fait que par droit. 392

Mais si l'on consulte les différens partages qui furent faits entre les enfans & les petits-enfans de Charlemagne, on reconnoît que la ville de Cambrai étoit alors comprise dans les limites de la France. En effet, Charles-le-Chauve, qui ne fut couronné Empereur qu'en l'année 875, en étoit, comme Roi de France, le Souverain Seigneur, lorsqu'en 863 il en donna la Seigneurie à l'Evêque de Cambrai. 393

On pourroit donc prétendre, à la rigueur, que la conquête de Cambrai ne doit pas être regardée comme une nouvelle acquisition..., & qu'elle doit être regardée comme ayant opéré la réunion d'une ancienne Province à la Couronne..., d'une partie à son tout. *Ibid.*

C'est sur l'Espagne que le Roi a conquis de fait seulement Cambrai, parce que ce Prince en étoit en possession. 406

**CARDINAUX.** Depuis que le Pape réunit en sa personne la qualité de Prince Souverain à celle de Chef de l'Eglise, & que contre la doctrine & les sentimens des anciens Papes, il est enfin devenu Roi & Pontife tout ensemble; les Cardinaux, qui sont ses Ministres dans ces deux qualités, doivent être considérés sous deux faces différentes, c'est-à-dire, ou dans leur état Ecclésiastique, comme principaux Ministres de l'Eglise de Rome, & Assesseurs du Pape dans les affaires ecclésiastiques, ou dans leur état politique, comme Conseil & principaux Officiers d'un Prince étranger. 290

Un Cardinal, considéré comme personne ecclésiastique, est ou Diacre, ou

*Tome V.*

Prêtre, ou Evêque. Qu'ont-ils de plus que les autres Ecclésiastiques qui sont revêtus des mêmes Ordres? Du côté de l'Ordination, il n'y a entre eux & les Ecclésiastiques du même Ordre, aucune ombre de différence. Du côté de la Jurisdiction, on ne voit rien qui les distingue. 291

Les distinctions que les Cardinaux ont usurpées, ne peuvent être que l'ouvrage d'un droit positif & purement humain; & par conséquent, toutes les raisons tirées du droit naturel, du droit civil, & même du droit divin..., ne sont pas moins décisives contre les Clercs de l'Eglise Romaine, que contre ceux de toutes les autres Eglises.... Les Cardinaux ne peuvent pas prouver qu'ils ont, indépendamment de la volonté des Princes, un privilège qui est refusé aux autres Ecclésiastiques; l'Eglise Romaine n'a point de révélation particulière qui affranchisse ses Ministres de l'autorité temporelle des Princes. 292

L'honneur d'être consacrés, unis, incorporés à l'Eglise de Rome, les a fait appeler Cardinaux...; mais ce nom n'est nullement propre aux Ministres de cette Eglise, puisqu'il y a beaucoup d'autres Eglises où les Curés & autres Ecclésiastiques constitués en dignité, sont appelés Prêtres-Cardinaux.... On pourroit dire de la Pourpre Romaine, ce que Tite-Live disoit autrefois de l'Empire Romain: qu'il est incroyable qu'avec de si foibles & de si obscurs commencemens, elle soit parvenue à un si haut degré d'élévation, qu'elle est comme embarrassée de sa propre grandeur, *ut jam magnitudine laboret sua*.... Ils sont les Conseillers nés, & les Assesseurs du Pape dans les affaires de l'Eglise universelle...; mais cette distinction que les Cardinaux s'attribuent pour s'élever au-dessus des Evêques, qui sont de droit le Sénat de l'Eglise universelle, est des plus mal fondée, & ne peut être d'aucun poids contre l'autorité des Princes Souverains. 293

O o o o



Il est inutile de relever en faveur des Cardinaux le droit qu'ils ont seuls à présent d'élire les Papes, pour colorer leur exemption prétendue de la Puissance temporelle, puisque les Papes mêmes, qui certainement doivent avoir plus de privilèges & de prérogatives que leurs Ministres ou leurs Electeurs, n'étoient pas affranchis de l'autorité des Souverains, avant qu'ils eussent réuni en leur personne la Souveraineté temporelle à la suprême Puissance spirituelle. L'éclat de la Pourpre Romaine, cette grandeur plus brillante que solide, par laquelle les Cardinaux prétendent avoir secoué le joug de la Puissance temporelle, n'est qu'un fantôme.

295

Les Cardinaux considérés dans leur état politique, & comme Conseillers nés d'un Prince étranger, peuvent-ils prétendre que la fidélité qu'ils doivent au Pape, les dégage de celle qu'ils doivent à leur Roi, & qu'ils cessent d'être les Sujets de leur Prince naturel, en devenant les Ministres d'un Prince étranger?

*Ibid.*

Pour résoudre cette question, il faut supposer deux principes généraux qui ne peuvent jamais être révoqués en doute.

296

Le premier principe est que les engagements que les Cardinaux contractent avec le Pape lorsqu'ils sont élevés à cette dignité, sont des engagements purement volontaires, & d'un ordre non-seulement humain, mais entièrement positif; en un mot, du nombre de ceux que les Jurisconsultes Romains appellent des productions du droit civil, c'est-à-dire, des obligations dont la nature n'a point formé les nœuds, & qui sont l'effet de la volonté libre & arbitraire du Législateur. Il n'en est pas de même des engagements que les hommes contractent en naissant avec leur Prince & leur Patrie. La nature grave ces engagements dans le cœur de tous les hommes; Dieu les autorise & les rend nécessaires; c'est ce que les Jurisconsultes appellent un droit naturel, ou du moins

un droit des gens, droit toujours supérieur au droit civil, autant que la nature est au-dessus de la Loi, & Dieu au-dessus de l'homme. De-là ces maximes des Jurisconsultes: la Loi imite la nature, mais elle ne sauroit la vaincre; & le droit civil ne peut jamais effacer les principes du droit naturel.

Le second principe est qu'il est permis à tout homme, avec le consentement de son Prince, de servir un autre Maître, & de prendre des engagements avec un Souverain étranger; mais ces nouveaux engagements ne donnent aucune atteinte aux liens naturels qui attachent par une chaîne indissoluble tout sujet à son Prince.

297

Suivant ces principes, un François qui est honoré de la dignité de Cardinal, devient, à la vérité, avec l'agrément, & presque toujours par la protection du Roi, le Conseil, le Ministre du Pape; il entre au service du Pape, il contracte de nouveaux engagements; mais il ne détruit pas les anciens qui le lient à son premier Maître & à sa Patrie.... De-là on ne peut pas douter que quand le Roi consent qu'un de ses Sujets contracte des engagements avec le Pape, en recevant la Pourpre Romaine, ce ne soit toujours sous cette condition inviolable, que celui qui reçoit cet honneur ne lui sera pas moins fidèle qu'il l'étoit auparavant.... C'est pourquoi dans les cas où les devoirs du Cardinal soumis au Pape, & du François Sujet du Roi, ne peuvent se concilier, le Roi n'est jamais censé avoir renoncé à sa Souveraineté, ni avoir aliéné un de ses Sujets en le faisant Cardinal.

298, 299, 300

Ainsi les obligations d'un Cardinal François à l'égard du Roi, ne se bornent pas à ne rien faire contre son service; elles consistent dans une soumission & une obéissance positives, qui les mettent dans le même état où il étoit, par rapport au Roi, avant sa nouvelle dignité; en sorte qu'il est obligé, quand il plaît à Sa Majesté, d'abandonner le service du Pape,

pour recevoir les ordres de son Seigneur naturel, & de son premier Souverain.

301

Quoiqu'il soit vrai, suivant les Maximes & les Regles établies depuis longtemps dans le Royaume, que la promotion au Cardinalat fait vacquer de plein droit l'Evêché dont étoit pourvu celui que le Pape élève à cette dignité, que la Régale est ouverte du jour qu'il a accepté le Chapeau de Cardinal, qu'il faut, pour conserver son Evêché, des Bulles de dispense, & qu'il prête au Roi un nouveau serment de fidélité, il n'en suit pas qu'un François élevé au rang de Cardinal, cesse d'être Sujet du Roi, & qu'il devienne étranger; parce que pour établir la justice de nos Maximes, il suffit de considérer que la dignité de Cardinal obligeant de droit à la résidence, & étant par conséquent incompatible avec la possession d'un Evêché dans ce Royaume, l'acceptation du Cardinalat, suivant les Regles du Droit Canonique, fait vacquer de plein droit l'Evêché, & autres Bénéfices sujets à résidence, dont le Cardinal étoit pourvu; que son premier titre étant éteint, la Régale est de droit ouverte dans son Diocèse; qu'il a par conséquent besoin d'un nouveau titre pour jouir de son Evêché; qu'il lui faut une dispense connue du Roi, laquelle étant regardée comme un nouveau titre, & le fondement d'une nouvelle possession, doit être suivie d'une nouveau serment de fidélité. Ainsi tout ce qui se passe par rapport à l'Evêché & autres Bénéfices incompatibles dont un François est pourvu, lorsqu'il est nommé Cardinal, ne prouve pas que les liens qui l'attachoient à son Roi sont rompus, & qu'il n'est plus que le Sujet du pape. *Ibid.* & 302

Vid. *Autorité légitime des Rois sur les Cardinaux François... Jurisdiction Royale.*

**CÉLÉBRATION. Mariage** L'incertitude du jour & du lieu où un mariage a été célébré, est regardée comme un argument de clandestinité; mais cette incertitude ne rompt pas le lien du mariage. 98

Dans le Diocèse de Malines, & suivant la discipline de cette Eglise, la célébration d'un mariage, faite dans une Chapelle domestique, est non-seulement suspecte de mystère & d'obscurité, mais elle est aussi une contrevention manifeste au Rituel de cette Eglise, qui ordonne aux Curés de ne célébrer les mariages que dans l'Eglise.

*Ibid.*

Quand aucun des deux Curés des Contractans mariage ne l'a célébré, *Quid juris?*

162

Le Concile de Trente (adopté par les Ordonnances du Royaume) déclare, en termes généraux & absolus, que tous ceux qui voudroient contracter un mariage hors la présence de leur propre Pasteur, sont par-là même incapables de contracter valablement, & que les contrats qu'ils passeroient en ce cas sont nuls & inutiles.

*Ibid.*

L'intention du Concile a été d'empêcher (par cette disposition) les mariages clandestins, & c'est dans cette vue qu'il a établi la nécessité de la présence du propre Curé. Les Ordonnances du Royaume ont trouvé ce Règlement si utile, qu'... elles en ont, pour ainsi dire, purifié la disposition, en l'adoptant, & en lui prêtant par-là le secours de la puissance Temporelle, à laquelle seule appartient de prononcer sur la nullité d'un contrat. 163

*Si un mariage a été célébré par un des Curés des Conjoints sans la permission de l'autre quid Juris?*

164

Pour approfondir la difficulté, il faut observer que dans le cas où il n'y a ni publication de bans dans une des deux Paroisses des Contractans, ni dispense de cette proclamation, la Loi qui établit la nécessité de la présence ou du consentement du propre Curé a pu avoir deux motifs; le premier, l'opinion de ceux qui regardent le Curé non-seulement comme témoin nécessaire, mais encore comme Ministre du Sacrement de mariage.

*Ibid.*

Le second, la nécessité de prévenir l'a-

O o o o ij

bus & les inconvéniens des mariages clandestins. 165

Mais on ne peut douter que le premier motif ait servi de fondement à la Loi. *Ibid.*

Le second motif est la véritable raison de la Loi. 166

Si la présence d'un des deux Curés, sans la participation de l'autre, ne purge pas suffisamment le vice de clandestinité, le mariage célébré, sans que les deux Curés soient préens, sera toujours soumis justement à la peine de nullité prononcée par la Loi. *Ibid.*

Suivant l'ancienne doctrine contenue dans un passage de Tertullien : *Nuptia non prius apud Ecclesiam professa, juxta mœchiam juiuari periclitantur*, il faudroit régulièrement que les mariages se fissent devant toute l'Eglise assemblée; mais comme cela est impossible, il faut au moins que le Pasteur de chaque Eglise particulière.... soit témoin de l'engagement.... Le Curé de la Paroisse dans laquelle le mariage se célèbre ne représentant que son Troupeau, il ne peut représenter celui qui est sous la conduite d'un autre..... Les deux Paroisses des Contractans, représentées par leur Pasteur, sont les dépositaires essentielles & nécessaires d'un mariage. *Ibid.* 167

On ne doute point au Palais que lorsqu'il s'agit du mariage d'un mineur, le défaut de présence, ou du moins de connaissance, de la part du Curé du mineur, ne produise une nullité absolue : mais plusieurs sont d'avis que dans le mariage des majeurs, le défaut de consentement d'un des deux Curés, n'est point une nullité. 169

Deux raisons de cet avis : 1°. le défaut de publication des bans n'étant point une nullité essentielle dans le mariage des majeurs, & l'usage ordinaire étant que le Curé de la Paroisse où le mariage ne se célèbre pas, n'exprime son consentement au mariage que par le certificat de la publication des bans faite à la Paroisse,

il s'entuit.... que les Arrêts ayant jugé que le défaut de publication de bans ne rendant point le mariage d'un majeur nul, ils ont par conséquent tacitement jugé qu'un mariage de majeurs n'étoit point nul, quoiqu'il fût célébré hors la présence d'un des Curés des Conjointes. 2°. L'intérêt de ceux qui auroient pu s'opposer au mariage ne doit être considéré, que, lorsqu'en s'y opposant, ils auroient pu y mettre un obstacle insurmontable. *Ibid.*

Mais suivant le préambule & le dispositif de l'Edit du mois de Mars 1697, il faut que le propre Curé de ceux qui contractent mariage, c'est-à-dire, les Curés de l'un & l'autre Conjointes, y soient préens, ou censés préens par leur permission. 174

*Vid.* CURÉ, CLANDESTINITÉ.

#### *Chambre Criminelle.*

Service de la Tournelle. 613

Partage de Jurisdiction entre la Grand'-Chambre & la Tournelle. 614

Scéance aux prisons. 614 & *suiv.*

*Vid.* PARLEMENT.

#### *Chambre des Vacations.*

Sa convocation, nombre de ceux qui la composent, maniere de les choisir, leurs gages, compétence de cette Chambre. 617 & *suiv.*

CLANDESTINITÉ - Mariage. La clandestinité des mariages a deux caractères différens : 1°. Elle renferme un défaut de forme & de solemnité. 2°. Par ce défaut de forme & de solemnité, elle fait souvent préjudice à un tiers qui avoit intérêt que la chose fût publique, afin de pouvoir l'empêcher. 166

Pour juger s'il n'y a aucun défaut de forme & de solemnité, lorsqu'un des deux Curés célèbre un mariage, sans que l'autre en soit averti, il faut entrer dans l'esprit du Concile, lorsqu'il a été

bli la solemnité de la préférence du propre Curé. *Ibid.*

Son intention a été que l'Eglise fût instruite de l'engagement des Parties. *Ibid.*

Celui des Conjoints qui se marie hors de sa Paroisse, n'étant pas moins assujetti que l'autre des Conjoints aux Loix de l'Eglise, doit lui déclarer son mariage, & avoir son approbation; s'il se marie, son propre Curé ignorant l'engagement qu'il veut contracter, alors son mariage n'a point celle de toutes les formalités qui lui est la plus essentielle en genre de Sacrement, c'est-à-dire, la connaissance & l'approbation de l'Eglise. 167

Le premier caractère de la clandestinité, qui consiste dans le défaut de solemnité, n'est donc pas suffisamment réparé par la présence d'un des deux Curés sans la participation de l'autre. 168

Le second caractère de clandestinité est encore plus inséparable des mariages qui sont contractés sans la présence des deux Curés des Conjoints. *Ibid.*

Il est impossible d'exiger que..... tous ceux qui peuvent s'opposer à un mariage veillent également sur toutes les Paroisses du Royaume; on a donc jugé avec raison que rien n'étoit plus salutaire que la nécessité de la présence du propre Curé, parce que cette règle une fois établie, il suffit de veiller sur une seule Paroisse, pour être assuré qu'il ne se fera aucune surprise..... Cette précaution si utile, si nécessaire, seroit continuellement éludée, si l'on autorisoit les mariages faits avec la participation d'un seul des Curés des Parties contractantes. *Ibid.*

Faire publier des bans, & obtenir la permission du Curé, sont deux formalités distinctes & séparées. La première peut fort bien n'être pas regardée comme indispensable, sans qu'on en puisse conclure que la seconde ne l'est pas non plus; & si dans quelques Arrêts on n'a pas distingué assez exactement ces deux choses, quelques indifférentes qu'elles soient, on ne peut pas établir sur de tels Arrêts une

Jurisprudence fixe & certaine. 171

Quoiqu'à la rigueur on ne puisse mettre un obstacle invincible au mariage des majeurs, on peut au moins le retarder:... or, on perd cette ressource, si on autorise les mariages des majeurs célébrés sans la présence, ou du moins, sans la permission des deux Curés des deux Parties;.... c'est pourquoi les Ordonnances du Royaume, pour prévenir la clandestinité d'un mariage, clandestinité qui ôte le pouvoir d'empêcher le mal & ne laisse que la triste consolation de le punir, n'ont fait aucune distinction entre les majeurs & les mineurs, dans ce qui regarde la nécessité de la présence des propres Curés 172, 173

CLERCS. On peut les considérer comme Hommes, comme Citoyens, comme Ecclésiastiques. 201

Comme Hommes, ils sont sujets aux Loix de la Nature; & le droit naturel qui, de l'aveu des Papes, permet à tout séculier de repousser la violence d'un Ecclésiastique, donne, à plus forte raison, à ces grandes sociétés qui forment les Etats & les Empires, autant & plus de pouvoir contre tous ceux qui en troublent la paix & la sûreté par leur crime, sans distinguer si le coupable est laïc, ou s'il est consacré au service des Autels. *Ibid.*

Comme Citoyens, Bellarmin reconnoît que les Clercs font partie du corps politique.... Les Ecclésiastiques ne cessent pas d'être Citoyens.... La première & la plus inviolable de toutes les conditions sous lesquelles ils jouissent de tous les avantages & de tous les biens des Citoyens, est d'être soumis à l'autorité du Gouvernement qui les leur assure;.... & s'ils ne sont pas soumis au Prince comme Sujets, ils ne peuvent jouir des biens que le Prince ne procure qu'à ses Sujets. *Ibid.*

Le Droit naturel les assujettit naturellement à la société;... le Droit Civil rend cette soumission utile;... le Droit Canonique ajoute à leur état de nouveaux

engagemens:

*Ministres de Dieu*, par lequel les Rois régissent, ils sont plus obligés que le reste des Citoyens de donner aux Peuples l'exemple de la fidélité & de la soumission à une Puissance émanée de Dieu même, & dont l'autorité se joint à celle de l'Eglise pour en faire observer les Loix.... Ils doivent donc respecter dans la Personne du Souverain, outre la qualité de Roi, celle de Protecteur des Canons... Comme *Citoyens*, avant le Sacerdoce, ils dépendoient du Roi comme Roi; mais comme *Ecclésiastiques*, après le Sacerdoce, ils en dépendent d'une manière particulière, comme de leur tuteur, de leur gardien, de leur protecteur. *Ibid.* &

202

Vouloir soustraire les Ecclésiastiques à la puissance temporelle, c'est l'anéantir; c'est la détruire dans son essence même; c'est la priver de son universalité & de son indépendance, c'est-à-dire, des deux caractères essentiels à toute puissance Suprême.

206

Il résulte donc des différentes qualités que les Ecclésiastiques réunissent en leur personne, qu'ils sont soumis à la puissance temporelle, puisque leur prétendue exemption de cette puissance résiste également & à ce qu'ils sont, & à ce que sont les Princes.

*Ibid.*

Le Droit divin ne donne aucune atteinte à celui des Rois, & il ne contient aucune exception qui y déroge en faveur des Ecclésiastiques.

207

Moïse prévoyant que les Israélites, indignes du bonheur d'être gouvernés immédiatement par Dieu même, desiroient un jour d'avoir un Roi; ... ne met aucunes bornes au pouvoir de ce Roi, par rapport aux Ministres des Autels; Dieu lui-même faisant expliquer par Samuel au peuple Juif le droit, le pouvoir, & l'autorité de son Roi, ne fait aucune distinction entre les Prêtres & les Séculiers; c'est pourquoi la Tribu de Lévi, quoique le Seigneur seul fût son partage,

*Ibid.*

qu'elle renonçât à la possession des fonds de terre, & que par-là elle parût plus indépendante du gouvernement politique que les Ministres de la Loi nouvelle, fut soumise comme les autres Tribus à la domination du Roi.

207

Ainsi Salomon, en condamnant à l'exil le Grand-Prêtre Abiathar, montra par cet exercice de son pouvoir suprême, que le Chef même de l'Eglise Judaïque n'étoit pas exempt de la puissance Royale.

*Ibid.*

La Loi nouvelle n'est pas plus favorable que l'ancienne, à l'exemption prétendue par les Ecclésiastiques & à leur indépendance.

208

JESUS-CHRIST déclare que son Royaume n'est pas de ce monde. .... L'Eglise dans une de ses plus anciennes Hymnes, chante depuis plusieurs siècles, que celui qui nous donne un Royaume céleste, ne détruit point les Royaumes terrestres.

*Ibid.*

Vous méprisez la puissance Séculière, disoit S. Bernard à un Archevêque de Sens; mais qui étoit plus séculier que Pilate, devant lequel Notre Seigneur a comparu comme devant son Juge, & dont il a reconnu le pouvoir sur sa Personne Sacrée, comme étant émané du Ciel?

109

S. Chrysostôme, & tous les interprètes Grecs avec lui, ont toujours reconnu que les Apôtres même, les Evangélistes, les Prophetes, & toute ame en général, quelque élevée qu'elle soit, est assujettie aux Puissances Temporelles. .... Qui vous a exceptés de cette règle générale qui comprend toute sorte de personnes, demandoit S. Bernard aux Evêques de son tems; si toute ame doit être soumise aux Puissances, la vôtre doit-elle en être exceptée? *SI OMNIS, ERGO ET VESTRA.*

211

Ainsi le Grand Constantin condamna au bannissement Eusebe, Evêque de Nicomédie, & Théognis, Evêque de Nicée... Cette condamnation étoit l'exécution de la Loi générale que Constantin avoit faite, en ordonnant l'exécution du Concile de Nicée; ce Concile, témoin de cette Loi,

ne s'en plaignit point, & reconnut que l'Empereur étoit Juge légitime des crimes commis par les Evêques contre la tranquillité & la sûreté publiques. 213

Vid. *Privilège Clérical... Puissance Temporelle, Autorité des Rois sur les Prêtres, les Evêques & les Cardinaux..... Jurisdict'on Royale.*

CLERGÉ. Le Roi Louis XIII, en déférant aux prières du Clergé, parut vouloir, dans une Déclaration de l'année 1612, abolir le Droit de Joyeux-Avènement; mais cette Déclaration n'a point été enregistrée, & elle est demeurée sans effet. 365

Le Clergé s'étant plaint de la modification que le Grand-Conseil avoit appoſée à l'enregistrement de la Déclaration de 1646, que le Roi Louis XIV lui avoit adressée, & par laquelle le Roi réduisoit son droit aux seules Eglises Cathédrales, & abrogeoit l'usage de la clause irritante, obtint des Lettres de Jussion qu'on trouve dans les Mémoires du Clergé, tom. 2 : mais ces Lettres, quoiqu'elles soient adressées au Grand-Conseil, ne lui ont jamais été envoyées, & il n'y a pas déféré. 366

Vid. *Tradition sur le Droit de Joyeux-Avènement.*

COLLATERAUX. La Loi ne peut-elle jamais écouter des Héritiers Collatéraux, lorsqu'ils entreprennent d'attaquer un mariage contracté par celui qu'ils représentent? 68

Ils ne peuvent jamais faire entendre leur voix dans le Tribunal de la Justice, avant que la mort de celui dont ils veulent contester le mariage, ait ouvert la bouche à leurs plaintes. *Ibid.*

Ce n'est pas qu'ils acquierent après sa mort une autorité sur lui qu'ils n'avoient pas pendant sa vie : mais comme l'intérêt des Parties est la seule règle qui détermine la capacité qu'elles ont d'intenter une action, on juge qu'ils sont capables d'attaquer son mariage, parce qu'ils ont un intérêt sensible à le détruire. *Ibid.*

Quelquefois on les admet, pour condamner l'excès de ceux qui veulent étouffer la voix de leurs plaintes.... Quelquefois on les exclut, afin de réprimer l'aveugle témérité de ceux qui voudroient rendre ces sortes d'actions trop fréquentes.... La seule règle à suivre, est de s'attacher à la grande vue de l'intérêt public. 70

*Commissions de la Cour, tant pour Enquêtes qu'exécution d'Arrêts. 614 & suiv.*

COMPETENCE. La Compétence d'un Juge se détermine par l'objet de l'Action qui est intentée. Si la question à décider est spirituelle & intérieure, elle est du ressort du Tribunal Ecclésiastique; elle y fera justement déférée : si son unique fin, son unique but est un avantage, une qualité, un état purement temporel & profane, elle ne peut jamais être portée ailleurs que dans la Jurisdiction Royale & Séculière. 85

COMPETENCE-MARIAGE. Lorsqu'ils s'agit du lieu & de l'engagement de Mariage, lorsque ce nœud ou véritable ou apparent est attaqué directement par la voie de la demande en nullité, la matière mixte en elle-même par ses rapports nécessaires avec la Religion & l'Etat, est regardée comme intéressant le spirituel, & portée suivant nos mœurs au Tribunal du Juge d'Eglise. 80

C'est à l'Eglise qu'il appartient de connaître du lien & de l'engagement du Mariage qu'elle a consacré entre ceux qu'elle a unis par la bénédiction donnée par ses Ministres. Son pouvoir se termine à considérer si leur union est sainte ou sacrilège, & à leur apprendre s'ils sont libres, ou s'ils sont engagés. 82

Lorsqu'il ne s'agit plus du Sacrement, lorsqu'il n'y a d'autre objet que le Contrat Civil, lorsqu'il est question de décider des suites, des effets de ce Contrat dans l'ordre de la société, d'examiner la légitimité des conventions, la capacité de ceux qui se sont engagés par rapport aux règles de la Police extérieure; alors

la puissance de l'Eglise cesse absolument....  
& elle n'entreprend point de connoître de ce qui est essentiellement soumis à la puissance temporelle : ainsi les Questions qui s'élevent depuis le décès des personnes mariées entre leurs héritiers sur la validité de leur Mariage, & qui ne portent plus que les marques & les caractères d'une affaire purement temporelle, appartiennent uniquement à l'Etat & à la Loi.

83  
S'il suffisoit depuis la dissolution du lien par la mort d'un des Conjoints, & pour soumettre toujours à la Jurisdiction Ecclésiastique les questions que leur Mariage fait naître entre leurs héritiers, de savoir s'il y a eu autrefois entre des Personnes mariées un véritable lien, de quoi les Juges d'Eglise ne connoitroient-ils pas ? Ils seroient en droit de prononcer sur l'état des enfans, sur la qualité de fils légitime & de bâtard, sur la parenté, sur le droit de succéder, puisque toutes ces Questions dépendent souvent de savoir s'il y a eu ou s'il n'y a pas eu de mariage ; la Bigamie seroit de leur compétence, puisque pour juger si le second mariage est un crime, il faut commencer par examiner si le premier a subsisté. Ces conséquences, & une infinité d'autres semblables, suffissent pour rejeter un système si faux & si dangereux.

#### *Compétence des Juges en matiere criminelle.*

Un Officier compétent pour informer, doit avoir ou le droit de faire la fonction de Juge, ou le caractère de Commissaire-Enquêteur.

543  
De Droit Commun, le Juge du lieu du délit est seul compétent. *Ibid.*

Quatre exceptions à cette Regle. 545  
& *suiv.*

Tout Juge est compétent pour informer.

546  
Véritable sens de cet axiome. *Ibid.*

Le cas où tout Juge est compétent pour informer, est celui du flagrant délit. 547

CONCILE. Un Canon du Concile de Compiègne de l'an 757, déclara le Mariage d'un Vassal absolument nul, parce qu'il l'avoit contracté sans le consentement de Seigneur.

151  
*Cognoscant Principes saculi, Deo debere se rationem reddere, pro Ecclesiâ quam, à Christo, tuendam suscipiunt. Nam sive augeatur pax & disciplina Ecclesia per Fideles Principes, sive solvatur, ille ab eis rationem exiget, qui eorum potestati suam Ecclesiam credidit.* Conc. Paris. ann. 829.

205  
Le Concile de Tyr convoqué par l'ordre de Constantin, prit connoissance du prétendu crime du meurtre d'Arfene dont S. Athanase étoit accusé, & dont cet Empereur avoit auparavant ordonné au censeur Dalmasé de connoître ; mais ce Concile qu'on ne peut regarder que comme une espèce de commission extraordinaire, ne pouvoit avoir d'autorité pour juger ce Prélat que celle qu'il tiroit de l'empereur, puisque suivant les Canons, l'Evêque d'Alexandrie ne pouvoit être jugé que par le Concile des Evêques d'Egypte.

214  
Un Concile entier assemblé à Rome sous l'Empereur Gratien reconnoît que le Pape Sylvestre accusé défendit sa cause devant l'Empereur Constantin.

215  
Et ce même Concile qui craignoit que le Pape Damase qui avoit été déjà accusé devant l'Empereur, & qui en avoit obtenu un jugement favorable, ne fût encore cité devant des Tribunaux Séculiers inférieurs, représentoit à l'Empereur.... qu'il pouvoit prendre un tempéramment qui.... étoit d'ordonner que lorsque l'Evêque de Rome seroit accusé, & que l'Empereur ne jugeroit pas à propos de renvoyer l'accusation au jugement du Concile de Rome, il seroit permis à l'accusé de se défendre devant le Conseil de l'empereur.

*Conseillers au Parlement.*

*Voy. Parlement.*

CONSENTEMENT

## CONSENTEMENT DES PERE ET MERE.

**Mariage.** Un Fils de famille majeur de 27 ans, est presque affranchi de la puissance Paternelle, ou, s'il y est encore soumis, ce n'est plus que pour porter la peine de l'exhérédation, lorsqu'il se marie sans le consentement de ses Pere & Mere; le défaut de leur consentement ne peut rompre son engagement. 92

Si des Arrêts semblent dans des causes de Mariage, avoir étendu quelquefois les bornes de la Minorité jusqu'à l'âge de trente ans, ils ne l'ont fait que dans quelque cas singulier, où considérant la séduction plutôt dans son principe que dans ses effets, & trouvant le commencement du Rapt de subornation placé dans la Minorité, ils ont jugé qu'il avoit la force, en la perpétuant, de faire toujours réputer Mineur celui qui étoit devenu Majeur sans cesser d'être séduit.

*Coutumes & Usages.*

Doivent être rédigées par écrit. Défenses d'en alléguer d'autres. 571

**CRIME DE LEZE-MAJESTE.** Ce crime rend celui qui en est coupable, incapable de contracter; & s'il se marie depuis son crime, son crime est un obstacle à l'exécution de son Contrat de Mariage, 141

Telle est la nature de ce Crime qu'il prévient sa condamnation, ou plutôt, telle est l'horreur que la Loi a pour cet attentat, qu'elle n'attend point l'office du Juge pour livrer le coupable à cette espece d'interdiction, qui est la premiere peine de son crime, 142

En matiere de crime de Leze-Majesté, & lorsqu'il est public & constant, il ne peut jamais y avoir de différence entre la condamnation par contumace & la condamnation contradictoire. La Loi fameuse *post contractum*, la Loi 31, §. 4, au Digeste de *Donationibus*; la Loi 6, *ad Legem Juliam Majestatis*, §. 1, & la Loi 8 au même titre le décident, 145

Tome V.

*Transfuge nullum postliminium est, nam qui male consilio & proditoris animo Patriam reliquit, hostium numero habendus est.* L. 19, §. 4, ff. de *captivis & postliminio*, 143

Dans toutes les Accusations poursuivies contre des Evêques pour des crimes non ecclésiastiques, il ne s'en trouvera peut-être pas une seule, sous la premiere & sous la seconde race de nos Rois, où il ne s'agisse d'un crime de Leze-Majesté, 233

Philippe-le-Bel fit dire en 1301, au Pape Boniface VIII, que l'énormité du crime de Leze-Majesté excluait tout privilège & toute considération de dignité, 248

M. de Thou, parlant des efforts que le Pape Sixte V faisoit pour obliger le Roi Henri III à lui envoyer le Cardinal de Bourbon & l'Archevêque de Lyon que ce Prince avoit fait arrêter, dit que rien n'auroit été ni plus dangereux pour le Roi, ni plus honteux pour le Royaume, dans lequel le Roi a le droit de connoître du crime de Leze-Majesté contre toutes personnes de quelque dignité qu'elles soient, & nonobstant tous privilèges, 284

M. le Cardinal d'Osât, dans son Mémoire pour montrer que Henri III n'étoit pas mort excommunié pour avoir fait tuer le Cardinal de Guise, attestoit à la Cour de Rome que les Rois de France sont de tout tems en possession de juger en certain cas privilégiés, les personnes Ecclésiastiques comme les autres, même en crime de Leze-Majesté, *Ibid.*

Quelques Canonistes outrés ont osé avancer que les Evêques, & tous les Clercs en général, ne pouvoient point commettre de crime de Leze-Majesté contre la puissance temporelle dans les Etats de laquelle ils vivent, parce qu'ils n'étoient point ses Sujets.... Cette opinion nouvelle est rejetée dans la pratique, & la doctrine commune de tous les Canonistes Ultramontains, à l'égard des Cardinaux qui n'ayant plus d'autre Souverain que le Pape pour le spirituel, comme pour le temporel, ne peuvent pas, selon eux, P p p p



commettre le crime de Leze Majesté contre tout autre Prince que contre le Pape, parce qu'il faut être Sujet & Citoyen pour pouvoir commettre ce crime, dont l'essence consiste dans le violement de la Fidélité que tout Sujet & tout Citoyen doit à son Roi & à sa Patrie, 296

**CRIMES Ecclésiastiques.** Les Empereurs Romains avoient donné aux deux différentes especes de crimes dont les Ecclésiastiques pouvoient se rendre coupables, des noms qui les caractérisoient. Ils appelloient *Crimes Ecclésiastiques*, ceux que les Clercs commettoient contre l'état de Clercs, ou contre la discipline Ecclésiastique; & ils appelloient *Crimes civils* ou *communs*, ceux que les Ecclésiastiques commettoient, non pas comme personnes consacrées à Dieu, mais comme les autres Citoyens, & qui étoient contraires à l'ordre général de la police publique. Ces noms ont changé parmi nous, & nous appellons *délit commun*, celui qui est propre aux Ecclésiastiques, & *Cas privilégié*, celui qui leur est commun avec les Laïcs, 247

Ce renversement d'idées a été une suite naturelle du renversement de l'ancienne Jurisprudence, & a donné lieu de croire, que le Droit commun étoit pour le Juge d'Eglise, & que ce n'étoit que par privilège que les Juges Séculiers connoissoient de certains crimes, qui, par cette raison, ont été appelés privilégiés; mais le nom est peu important, puisqu'il est certain que l'ancienne distinction des crimes Ecclésiastiques & non Ecclésiastiques, est depuis long-tems rétablie dans notre Jurisprudence, 248

» L'Usance notoirement gardée en France, est qu'en cas de crime de Leze-Majesté, le Roi sans difficulté, ou ses Officiers ont prise sur les Criminelx de quelque état qu'ils soient, soit Ecclésiastiques ou Séculiers; & s'il est Ecclésiastique, & qu'il y ait Juge compétent qui le requiert, on le lui rend avec la charge du cas privilégié pour l'intérêt du

» Roi, & est le Criminel mis en bonne sûreté, afin qu'il n'échappe : après ce, se fait le procès par ceux de l'Eglise, appelés & présens avec eux aucuns Officiers ou Députés pour le Roi... Le procès parfait, ceux de l'Eglise, en tant que touche le délit commun, prononcent leur Sentence telle qu'il leur semble être à faire par raison; & au regard du Roi & de ses Officiers, ils parfont le procès contre les Criminelx... & pour l'intérêt du Roi, en tant que touche le cas privilégié, ils le condamnent en amende ou autrement, ainsi qu'ils voyent être à faire par raison ». 311

Les autres Souverains usent du même pouvoir... Le Roi de Hongrie ayant fait pendre un Prêtre après l'avoir fait fustiger dans les carrefours, le Pape Clément V répondit que ceux qui avoient fait mourir ce Prêtre, n'avoient pas besoin d'Absolution, 313

L'Absolution fut accordée sans difficulté à Alphonse, Roi d'Arragon, qui avoit fait noyer un Cardinal sur un soupçon d'adultère, *Ibid.*

Du tems du Pape Eugene, le Gouverneur du Château de Saint-Ange fit mourir le Cardinal de Cormeto, qui étoit aussi Patriarche, *Ibid.*

En Angleterre, les Rois Henri IV, Henri V, & Henri VI, firent mourir plusieurs Evêques, *Ibid.*

Vid. *Autorité des Souverains sur les Clercs. Droit des Souverains sur les Evêques... Autorité légitime de nos Rois sur les Cardinaux... Jurisdiction Royale...*

• **CURE-Mariage.** En Flandre, dans les Pays-Bas, à Malines, les Curés ne font-ils que de simples témoins du contentement des Parties... & leur devoir, dans la célébration des Mariages, s'y réduit-il à une simple assistance corporelle? 95

Les expressions du Rituel de Malines s'accordent parfaitement avec les termes dont les anciens Peres se servent pour exprimer leurs fonctions, qui consistent à consacrer l'engagement des Fideles par le

seau de leur bénédiction, *Ibid.*

La Congrégation des Cardinaux, établie pour l'interprétation du Concile (de Trente), paroît avoir plus incliné pour l'opinion, que dans les Mariages la seule présence corporelle des Curés est suffisante ; & l'autorité de ses décisions est de quelque poids dans les Pays-Bas, 96

On pourroit douter si l'autorité de cette Congrégation pouvoit balancer celle des anciens usages de ce Pays, fondés sur les maximes de la France, l'esprit général des modifications sous lesquelles le Concile de Trente y a été reçu, ayant été de les conserver, *Ibid.*

Il n'y a point de Loi plus sainte, plus salutaire, plus inviolable, dans tout ce qui regarde la célébration des mariages, que la nécessité de la présence du propre Curé, 99

Cette Loi qui fait la sûreté des Familles & le repos des Législateurs, qui est l'unique conservation de la sagesse du Contrat Civil & de la sainteté du Sacrement, qui a mérité d'être reçue avec soumission par les Pays qui ont accepté la discipline du Concile de Trente, & d'être imitée par les États qui ne l'ont pas reçue, peut être justement appelée une Règle du Droit des Gens dans la célébration du mariage des Chrétiens. Les Conciles de Malines & de Cambray, non contents d'exécuter cette Loi, ont cherché à en assurer l'observation ; & il n'y a aucun point dans la discipline Ecclésiastique pour lequel les Pays-Bas aient plus de vénération, 100

Deux choses sont également essentielles par rapport au ministère du Curé, dans la célébration du Mariage. 1°. La connoissance exacte de l'état & condition des Parties. 2°. Sa présence actuelle à la célébration du mariage, 129

Le Concile de Trente, à la vérité, sembleroit d'abord charger uniquement le Curé de ces deux obligations ; mais il l'en dispense, en quelque manière, en lui permettant de commettre un autre Prêtre en sa place, *Ibid.*

*Vid.* PRÊTRE-Mariage ;

*Ibid.*

L'utilité publique ne souffre pas que l'on présume par des conjectures, qu'un Curé a été parfaitement instruit de l'état & condition des personnes qui se sont mariées : l'utilité publique ne permet même pas d'écouter ces conjectures. Il ne dépend pas du caprice ou de la complaisance d'un Curé, d'anéantir à son gré, ou de faire subsister un engagement. La destinée des contractans est fixée dans le moment de la célébration. On écoute un Curé, lorsque dans les fonctions de son Ministère, soutenant le caractère d'une personne publique, il atteste un fait qui s'est passé à la face des Autels : mais lorsqu'il commence à reprendre le caractère d'une personne privée, & qu'il veut, par des déclarations postérieures, réparer un vice essentiel, les mêmes Loix, qui le font écouter comme Ministre, le rejettent comme particulier, 132

La présence du propre Curé est considérée comme une solennité qui est en même-temps Ecclésiastique & Politique ; ainsi pour juger de sa nécessité, il faut consulter également & les Canons & les Loix, 161

On ne connoît point de Concile qui ait établi clairement & formellement la nécessité de la présence du propre Curé avant le Concile de Trente, adopté à cet égard par les Ordonnances du Royaume, *Ibid.*

L'Ordonnance de Blois, l'Edit de Melun, l'Ordonnance de 1629, la Déclaration de 1629, l'Edit du mois de Mars 1697, ont parlé de la nécessité de la présence du propre Curé, 173

La Déclaration du 15 Juin 1667 ne se contente pas de traiter de profanation, les mariages contractés devant des Prêtres, autres que les propres Curés des Contractans, elle enjoint de plus d'obliger ceux qui ont contracté des Mariages de cette manière, de les faire réhabiliter, 27, 175

## D.

**D**ÉCRÉTALES. Le Recueil des Décrétales faussement attribuées aux Papes des quatre premiers siècles de l'Eglise, parut au commencement du neuvième siècle.... Hincmar & d'autres Evêques François en soupçonnerent la fausseté.... mais malgré la répugnance que la France eut d'abord à reconnoître la vérité de ces pièces supposées, l'ignorance seconda si bien l'imposture des Fabricateurs, qu'elles changerent insensiblement la face de la discipline Ecclésiastique, & contribuèrent à maintenir le Privilège Clérical contre l'autorité légitime des Princes, 235, 236

Le Décret de Gratien où toutes les maximes des fausses Décrétales furent insérées.... répandit bientôt par tout le monde chrétien une doctrine contraire aux anciennes règles; & comme si ce n'eût pas été assez pour réussir d'avoir employé la supposition des fausses Décrétales, Gratien y ajouta une nouvelle falsification, en insérant dans sa collection une Loi, (la Loi 3 au Code Théodos. de *Episcopali judicio*) attribuée aux Empereurs Valentinien, Théodose le jeune & Arcadius, que Godefroy (Jacques) croit être entièrement fautive & supposée, 236

Quelque favorable aux Ecclésiastiques que cette constitution véritable ou supposée paroisse,.... elle rentre néanmoins dans l'esprit des autres Loix des Empereurs Romains sur cette matière, puisque sa disposition ne regarde que les causes Ecclésiastiques, qu'il est convenable de laisser décider par les Evêques. *Quantum ad causas tantum Ecclesiasticas pertinet....* Ainsi si elle est véritable, elle prouve que le pouvoir des Evêques, en matière criminelle, ne s'étend qu'aux crimes Ecclésiastiques: si elle est supposée, elle prouve la même vérité, puisque le faussaire qui l'a faite, n'y auroit pas mis cette restriction, si elle n'avoit pas été conforme à l'usage de son tems, 236 & 237

La Décrétale *Falices* au titre de *Panis*, dans le Sexte & la Clémentine, si quis suadente diabolo, sont pleines de censures & de malédiction contre ceux qui attentent contre la personne d'un Cardinal... Mais l'emprisonnement d'un Cardinal ou d'un Evêque, fait par voie de Justice, & suivant les ordres d'une Puissance légitime, ne peut jamais tomber dans le cas de ces Décrétales, 311, 314

Les Constitutions canoniques qui ont été faites en faveur des Clercs, ne sont point censées avoir parlé du cas privilégié, & tous les Docteurs décident, que lorsque le crime est énorme, la Justice séculière peut faire arrêter les Clercs & les retenir prisonniers, 315

**DÉVOLUTION** en matière criminelle. Droit de Dévolution établi en faveur du Juge Royal sur les Juges des Seigneurs en cas de négligence de leur part d'informer dans les vingt-quatre heures, 550

Deux exceptions à cette règle, 1°. par rapport aux Coutumes qui ont une disposition contraire; 2°. Privilège du Châtelet de Paris, 551

Question. Ce Droit de dévolution en faveur des Juges Royaux, doit-il avoir lieu pour tous les crimes indistinctement, 551

Raisons pour & contre, 552 & suiv.

Raisons de décider, 553

**DOMICILE.** Le Domicile du Général des Armées de l'Empereur & du Roi d'Espagne... ne peut être censé exister ailleurs que dans la Capitale des Pays-Bas. Paris est réputé le domicile de tous les Grands qui n'en ont point d'autre de fait, 113

Il seroit absurde de soutenir qu'un Général d'Armée n'a point de domicile: il seroit encore plus absurde de prétendre que son domicile de droit n'est pas dans la Capitale. On ne peut pas s'empêcher de reconnoître qu'il y a au moins un *quasi domicile*.... qui, pour un Etranger, lui tient lieu d'un véritable domicile, 114

**DROIT DE JOYEUX AVÈNEMENT** Quelques-uns de nos Auteurs, peu instruits de la véritable origine de ce droit, ou pré-

venus par la lecture des Docteurs Ultramontains, ont cru que nos Rois en jouissoient en vertu d'un Indult du Pape, & du Tillet même, quoique plus versé qu'aucun autre dans les antiquités de la Jurisprudence Française, en rapporte l'origine à l'Indult que le Pape Clément VI accorda au Roi Philippe de Valois.... D'autres font descendre ce droit d'une Bulle du Pape Boniface VIII, qui permet au Roi Philippe le Bel de placer à son choix un Sujet capable dans chaque Eglise Cathédrale ou Collégiale de son Royaume. Il y en a qui rapportent à ce droit le privilège que Clément VII donna à Charles VI, pour son joyeux avènement à Avignon, de nommer à deux Prébendes de chaque Eglise de son Royaume, 345

L'Indult que le Pape Innocent VI accorda au Roi Jean, ne peut avoir aucun rapport avec le Droit de Joyeux Avènement.... & il n'est pas vraisemblable qu'il soit fondé sur une concession du Pape, nos Rois n'ayant pas voulu recevoir des Papes de pareilles grâces. Un Clerc qui revenoit de Rome, ayant apporté à Louis le jeune une Bulle du Pape, qui lui donnoit le droit de conférer une Prébende avec ses revenus échus pendant la vacance, dans chaque Eglise Cathédrale de son Royaume, ce Prince la fit jeter au feu, disant qu'il aimoit mieux la brûler dans ce monde, que de brûler pour elle dans l'autre, & Saint Louis pensa & agit de même au sujet d'un pareil privilège que son Ambassadeur lui apportoit de Rome, 346

La Bulle de Boniface VIII ne regarde en aucune manière le Droit de Joyeux Avènement, que nos Rois étoient en possession d'exercer long-tems avant cette Bulle, qui est de l'année 1297. En effet, il n'y avoit jamais eu aucun différend entre ce Pape & Philippe le Bel sur le Droit de Joyeux Avènement. Cette Bulle se peut rapporter naturellement à la célèbre querelle sur la Régale; le Pape Boniface VIII ayant voulu, par la grâce qu'elle contenoit, engager Philippe le Bel, à qui il

l'accordoit, à renoncer plus facilement dans la suite au droit de Régale, 347, 348,

349

On ne peut trouver dans l'Indult que Clément VI accorda à Philippe de Valois, l'époque de l'origine du Droit de Joyeux Avènement, parce que le Privilège que ce Pape accordoit au Roi, ne regardoit que les Monasteres, & qu'il étoit limité à une fois seulement, 349

Froissard remarque que ce fut à l'occasion du Joyeux Avènement de Charles VI à Avignon, que Clément VII accorda à ce Roi le droit de donner deux Prébendes dans chaque Chapitre; mais il ne dit pas qu'il lui fit cette grâce, à cause de son Joyeux Avènement à la Couronne, qu'il portoit depuis neuf ans... Par conséquent, le privilège de nommer à deux Prébendes, que Clément VII a accordé à Charles VI, & dont plusieurs autres Princes ont été gratifiés, ne peut établir l'origine & le titre primordial du Droit de Joyeux Avènement, 350

Le Droit de Joyeux Avènement ne paroît pas d'abord avoir d'autre origine que la possession de nos Rois & le consentement des Eglises... La plus ancienne des preuves de cette possession & de ce consentement se trouve dans un Arrêt de l'année 1274, qui oblige les Religieuses de Coucy à recevoir une Demoiselle qui avoit la nomination du Roi. On peut faire deux remarques importantes sur cet Arrêt. Premièrement, le fond du Droit n'étoit pas contesté par ces Religieuses; elle ne prétendoient se dispenser de déférer à la nomination du Roi, que parce que l'Abbaye se trouvoit alors vacante. Secondement, l'énonciation de cet Arrêt, plus importante encore que sa décision, fait voir que l'origine du Droit de Joyeux Avènement remonte bien plus haut que la date de l'Arrêt, *Ibid.*

En réunissant trois choses énoncées dans cet Arrêt de 1274, l'une que le Roi exerce cette faculté, *usant de son propre droit*, l'autre qu'il l'exerce *au commencement de*

*son regne*, & la dernière enfin, qu'il l'exerce dans les Abbayes *qui sont en sa garde*, on peut se former une idée assez juste de l'origine du Droit de Joyeux Avénement. La réunion de ces choses fait appercevoir des vestiges du Droit féodal qui, selon toutes les apparences, lui a donné la naissance, 351

Premièrement, ce n'est pas par un pouvoir emprunté, ou émané d'une Puissance étrangère, c'est comme *usant de son propre droit* que le Roi exerce celui de Joyeux Avénement... Ce Droit est donc regardé comme un Droit temporel & domanial, comme un Droit de Souveraineté, puisqu'il n'y a qu'un Droit de cette nature qui puisse être appelé le Droit propre du Roi, *Ibid.*

Secondement, la limitation de l'exercice de ce Droit aux Abbayes *qui sont en sa garde*, le détermine à l'espèce du Droit féodal, puisqu'il ne s'applique qu'aux Eglises dont le Roi est le Seigneur immédiat, *Ibid.*

Troisièmement, le Roi use de ce Droit *au commencement de son regne*... Prérogative qui exprime parfaitement le caractère du Droit féodal, suivant lequel les Vassaux sont obligés de reconnoître leur nouveau Seigneur, 352

C'étoit de plus un ancien usage de faire un présent aux Rois pour leur Joyeux Avénement à la Couronne, *Ibid.*

Ainsi, comme les Prélats exigeoient eux-mêmes un présent de leurs Vassaux dans le tems de leur sacre, il n'est pas surprenant qu'ils se soient assujettis à faire au Roi un présent ecclésiastique à l'occasion de son avénement à la Couronne...., & qu'on ait voulu que l'Eglise sujette & vassale, lorsqu'il arrive une mutation dans le Fief dominant, rende à son nouveau Roi & à son nouveau Seigneur cette redevance d'honneur, cette espèce de loyaux aides ecclésiastiques, pour reconnoître son affranchissement de tous autres droits: De-là, comme c'est l'Eglise entière qui s'acquitte alors, & qui entre, pour ainsi

dire, en foi à l'égard du nouveau Souverain; c'est aussi l'Evêque entier, tant l'Evêque que le Chapitre, qui est chargé du Droit de Joyeux Avénement, 354

Par un Arrêt du 15 Février 1322, rapporté par Corbin, il est jugé que le Droit de Joyeux Avénement s'étendoit sur le Chapitres Réguliers comme sur les Monastères de fondation royale, ou qui étoient dans sa garde spéciale, & que ce Droit Royal ne consistoit pas dans de simples prières, mais que le Roi étoit en Possession de se faire obéir par saisie du temporel, 356

Le Droit de Joyeux Avénement est tellement un Droit Royal, que le Roi de Navarre ayant prétendu, comme Comte de Champagne, en jouir sur la Léproserie de Saint Lazare de Meaux, il fut débouté de sa prétention par un Arrêt de 1318, 357

Nos Rois exerçoient le Droit de Joyeux Avénement sur les Evêchés comme sur les Abbayes... Mais quoique les preuves qui nous restent de l'exercice de ce Droit sur les Evêchés ne soient pas aussi anciennes que celles qui regardent les Abbayes, elles ne laissent pas néanmoins d'avoir une assez grande antiquité, puisqu'on en trouve des vestiges dès le commencement du regne de Charles VI, 358, 360

Au défaut des actes on peut rapporter au Droit de Joyeux Avénement ce qui est dit dans la Pragmatique-Sanction, au titre *de Electionibus*, où l'Assemblée de Bourges déclare qu'il n'y a point d'inconvénient que le Roi adresse quelquefois, c'est-à-dire, suivant la glose de la Pragmatique, & suivant Benedicti, une fois pendant la vie de chaque Roi, des prières pour faire élire des Sujets bien méritans à la dignité d'Evêque. Ainsi, dans le tems même des Elections, & du tems de Benedicti, le Droit commun étoit, dans le quinzième siècle, que le Roi pouvoir, dans chaque Eglise Cathédrale ou Pontificale de son Royaume, user, pour les Evêchés mêmes, du droit des premières prie-

res, & ce droit étoit tellement reconnu, que l'élection d'un autre Sujet que celui qui avoit été recommandé par le Roi, étoit annullée, si le Roi s'en plaignoit, 361, 362

Le Droit de Joyeux Avénement qui a sa source dans les usages des Fiefs, peut être regardé comme une espece de Droit honorifique... & il est facile d'en comprendre les raisons & les motifs : le Roi ayant deux qualités différentes, celle de Seigneur suprême dans l'ordre des Fiefs, & celle de Souverain dans l'ordre commun, auxquelles on peut joindre celle de Fondateur, on découvre facilement les motifs de l'établissement de ce droit, & le rapport qu'il a à ces différentes qualités.... Ainsi, dans ces trois qualités, de Roi, de Seigneur féodal & de Fondateur, on trouve que le Droit de Joyeux Avénement est un Droit, que le Souverain exerce à titre de protection; le Seigneur à titre de subordination & de reconnaissance féodale; & le Fondateur, à titre de gratitude, 367, 368

On ne peut pas douter que ce Droit ne soit un Droit vraiment Royal, puisque non-seulement c'est le Roi qui en jouit, mais que nul autre que le Roi ne peut en jouir; *Ibid.*

Après avoir expliqué l'origine, les motifs, la nature de ce Droit, il reste deux difficultés à éclaircir pour ne rien laisser d'obscur, autant qu'il est possible, dans cette matiere. L'une consiste à savoir pourquoi ce Droit, autrefois restreint aux Eglises qui étoient dans la garde du Roi, a été étendu à toutes les Eglises Cathédrales indistinctement, & à plusieurs Eglises Collégiales. L'autre, comment ce Droit, qui avoit lieu autrefois dans tous les Monasteres dont la garde appartenoit au Roi, a souffert une si grande altération, que le Roi ne l'exerce plus, 369

La premiere d'ifficulté tombe d'elle-même.... depuis qu'il n'y a plus qu'une seule autorité, & pour ainsi dire, qu'une

Souveraineté dans le Royaume, toutes les Eglises affranchies de la domination des Seigneurs, étant retombées de plein droit entre les mains de leur Protecteur & de leur Gardien naturel, c'est-à-dire du Roi, qui étant aux droits de ceux qui avoient usurpé une autorité presque Royale, réunit en sa personne leurs titres particuliers au titre général qu'il trouve dans sa Couronne; la distinction que l'on faisoit autrefois entre les Eglises qui étoient en sa garde, & celles qui n'y étoient pas, est devenue inutile, parce que toutes y étant également, toutes par conséquent sont actuellement pareillement sujettes au Droit de Joyeux Avénement, 370

La deuxieme difficulté mérite peu d'attention. Il est certain que nos Rois moins attentifs que les Empereurs, à la conservation de leurs droits, ont laissé périr insensiblement celui qu'ils avoient sur les Monasteres à leur Joyeux Avénement, & que les Empereurs exercent encore aujourd'hui. D'ailleurs, il peut se faire que le droit d'envoyer un Oblat à chaque Monastere, qui, peut-être, doit être regardé comme un reste de l'ancien usage, ayant été substitué à l'ancien Droit, la piété de nos Rois n'ait pas voulu que les Abbayes fussent chargées enverseux d'une double servitude, *Ibid.*

*Vid.* Angleterre, Clergé, Tradition sur le Droit de Joyeux Avénement.

DROIT DE JOYEUX AVENEMENT ; étendu aux Eglises des Provinces nouvellement conquises & réunies, ou unies à la Couronne.

Le Droit de Joyeux Avénement peut-il être étendu aux Eglises des Provinces nouvellement conquises & réunies? Pour éclaircir cette question, il faut distinguer deux cas. Ou il est question d'une Province autrefois démembrée de la Monarchie dont elle faisoit partie, ou il s'agit d'un Pays, qui, sans jamais avoir été soumis à la domination françoise, y a été ajouté par la force des armes, ou à quel qu'autre titre que ce soit. Dans le premier

cas il s'agit de réunion; dans le second  
cas, il s'agit d'union, 371

*Cas de la réunion.*

En ce cas, 1°. tous les fondemens du Droit de Joyeux Avénement, protection, seigneurie, reconnoissance, reprennent leur première force & semblent revivre; le Roi recouvre ses anciens Sujets, le Seigneur, ses Vassaux, & le Fondateur, des Eglises élevées par ses bienfaits. Les choses se rétablissent donc des deux côtés dans leur premier état. C'est une partie qui, se réunissant à son tout, ne peut pas être d'une nature différente de celle du tout auquel elle se rejoint & se consolide, *Ibid.*

2°. En jugeant des choses par les Personnes, de même qu'un Citoyen qui, après avoir été retenu long-tems captif chez les ennemis, rentre dans sa Patrie, est censé n'en avoir été jamais séparé, on peut dire aussi qu'une Province arrachée comme par force du corps de la Monarchie, lorsqu'elle rentre enfin dans les mains de son premier Souverain, est présumée n'en avoir jamais été démembrée. Les Habitans de cette Province rentrants alors de plein droit dans tous les privilèges des autres Sujets du Roi, le Roi, de son côté, rentre de la même manière dans tous les droits qu'il exerçoit sur cette Province, avant qu'elle fût démembrée, *Ibid.*

3°. De même qu'un fils émancipé, que son pere adoptoit ensuite... ne devoit pas tant être regardé comme transféré dans une famille étrangère, que comme rendu à la sienne, parce que la fiction ne peut obscurcir la vérité de la nature; de même, on ne peut jamais regarder une partie du Royaume qui se réunit à son tout, comme une nouvelle conquête; ce seroit une fiction contraire à la vérité de la nature, & l'on doit dire, non qu'elle a été transférée dans le Domaine du Roi, mais qu'elle y a été rétablie, 372

A ces principes généraux on oppose premièrement, que l'application en pourroit être juste, s'il étoit vrai que les Eglises des Provinces réunies à la Couronne, eussent été sujettes au Droit de Joyeux Avénement, avant que d'être séparées de la Monarchie; mais lorsqu'on ne sauroit prouver que ce Droit fût plus ancien que leur séparation, on ne peut leur imposer un joug qu'elles ne portoient pas avant leur démembrement.... On peut répondre à cette objection, *Ibid.*

1°. Le Roi n'est pas moins, dans les Provinces réunies à la Couronne, le Roi, le Seigneur, le Fondateur des Eglises que dans le reste de son Royaume; or, ces qualités, qui sont le fondement de son Droit & les motifs qui auroient donné lieu de l'établir dans les autres Eglises du Royaume, pendant qu'elles en étoient séparées, exercent sur elles depuis leur réunion, leur empire; on ne peut donc jamais dire que la Province réunie, étant obligée de reconnoître les mêmes principes de ce Droit, est dispensée d'en admettre les conséquences, 373.

2°. Les Sujets qui rentrent dans leur Patrie, après avoir été long-tems entre les mains des ennemis, ne sont pas moins sujets aux Loix qui ont été faites pendant leur absence, qu'à celles qui étoient en vigueur auparavant, *Ibid.*

3°. C'est une Loi de la nature même, que ceux qui profitent des avantages d'un certain état doivent aussi en supporter les inconvéniens. Or, si la condition des Eglises du Royaume étoit devenue meilleure depuis le démembrement d'une de ses Provinces... les Eglises de cette Province démembrée ne prétendroient-elles pas être en droit de profiter de ce changement après la réunion? Cette prétention ne pourroit souffrir aucune difficulté dans les règles de la Justice. Par conséquent, il est également juste qu'elles soient obligées à se soumettre aussi aux charges qui ont été imposées aux

aux autres Eglises, pendant que leur séparation a subsisté.... Ainsi la première objection... n'a rien de solide, 374

La seconde objection, qui consiste à prétendre, que le démembrement ayant duré si long-temps que le Droit de Joyeux Avénement, quand même il auroit subsisté avant la séparation, seroit éteint par une prescription plus que centenaire, les Eglises sont rentrées dans leur ancienne liberté, est frivole.... parce qu'une interruption forcée met un obstacle perpétuel à la prescription, & ne peut jamais être un moyen pour l'acquérir, *Ibid.*

On pourroit enfin objecter que nos Rois ayant obtenu du Saint-Siège des Indults pour nommer aux Evêchés de Bretagne, de Provence, de l'Artois & de Tournay, quoique toutes ces Provinces eussent fait partie de l'ancien Domaine de la Couronne, & qu'elles fussent, sans difficulté, dans le cas de la réunion, il semble qu'ils aient reconnu par-là que le droit de nomination, qui leur est acquis par le Concordat, ne pouvoit s'étendre aux Eglises des Provinces nouvellement réunies. La réponse à cette objection est facile, 375

1°. Elle prouveroit trop, parce qu'elle s'appliqueroit même aux Provinces qui faisoient partie du Royaume dans le tems du Concordat, & dont nos Rois n'étoient pas moins dans ce tems les Souverains, que dans celui où ils ont obtenu des Indults, pour nommer aux Prélatures de ces Provinces, *Ibid.*

2°. Les considérations qui engagerent nos Rois à prendre le tempérament d'un Indult, fussent pour faire voir que l'objection n'a aucun rapport avec la question générale. (*Vid.* Indult.) 376

D'ailleurs, les Indults que nos Rois ont obtenus pour s'assurer la nomination aux Prélatures dans les Provinces qui ne sont pas nommément comprises dans le Concordat, n'ont jamais été regardés en France comme des titres nécessaires, & qui formassent véritablement le droit du

*Tome V.*

Roi, mais comme des expédiens dans lesquels nos Rois ont bien voulu entrer pour surmonter les difficultés de la Cour de Rome, & ajouter un droit à un autre droit, 377

Enfin, ce qui acheve de montrer qu'il n'y a que la nature singulière du Concordat & des expressions qu'on a employées, qui ont déterminé le Roi à prendre le tempérament de l'Indult, c'est que dans les autres cas, où il n'avoit pas besoin du concours d'une autre Puissance, il est entré de plein droit en possession d'exercer dans les Provinces réunies à sa souveraineté, les mêmes droits qu'il avoit dans le reste de son Royaume.

Il n'y a donc aucune difficulté solide à opposer contre le droit de Joyeux Avénement sur les Eglises réunies, & pour ainsi dire, rendues à leur premier état, 379

#### *Cas de l'Union.*

Ce cas paroît plus difficile, & l'est en effet plus que le premier; néanmoins il peut être décidé par les mêmes principes. Il faut d'abord supposer pour principe, (& ce principe est une espèce de règle du droit des gens) que dans l'ordre commun, tout ce qui accroît, tout ce qui est ajouté au Royaume, s'y confond & s'identifie de telle manière avec le Royaume, dont il devient une partie, que de droit commun, cette partie est de même nature que le tout, soumise aux mêmes Loix générales, aux mêmes droits de Souveraineté que les autres parties du Royaume, 380

Ce principe général doit être encore plus respecté, lorsque l'on trouve dans la Province nouvellement conquise, les mêmes raisons & les mêmes motifs qui ont servi de fondement dans le reste du Royaume à l'établissement du Droit de Joyeux-Avénement, parce qu'alors cette Province est également obligée de se soumettre à l'autorité & à la raison de la Loi. Or, le Roi n'a pas moins la garde

Q q q q



des Eglises nouvellement soumises à la domination, que de celles qui y ont toujours été sujettes; il n'en est pas moins le Protecteur, le Seigneur suprême pour le temporel; elles ne lui doivent pas moins de reconnoissance: Donc elles ne sont point dispensées de lui en donner les mêmes marques & de s'acquitter des mêmes devoirs, 381

L'usage, le plus sûr interprète des Loix, confirme cette maxime, *Ibid*,

Le Droit de Joyeux Avénement a été exercé dans les Trois Evêchés depuis leur union à la Couronne, comme il l'étoit auparavant dans le reste du Royaume; & M. l'Evêque d'Ypres y a déferé... On ne peut donc trouver aucune différence solide entre le cas de l'union & celui de la réunion, par rapport à l'extension du droit de Joyeux Avénement, 382

*Moyens contre l'extension du Droit de Joyeux Avénement, dans les cas de Réunion ou d'Union.*

Le Droit de Joyeux Avénement est un Droit très-équivoque, & établi depuis peu de tems dans l'ancienne France; le Parlement l'a perpétuellement rejeté; en 1616 la Jurisprudence ne l'admettoit pas. Ce n'est que depuis Louis XIII, ou tout au plus depuis Henri III que la Loi civile l'autorise; mais l'Eglise ne l'a jamais confirmé. Les anciens Jurisconsultes du plus grand nom n'en font aucune mention, & ceux qui en parlent, en parlent avec incertitude. Il est assez vraisemblable que c'est le Droit de Joyeuse entrée dont le Roi jouissoit dans quelques Villes, qui a servi de prétexte pour introduire dans le reste du Royaume le Droit général de Joyeux Avénement. Ce droit ne consistoit autrefois que dans une simple priere qui n'imposoit aucune nécessité, & à laquelle les Evêques ne déferoient que par respect & par courtoisie; ce n'est que depuis Louis XIII, qu'on y a suppléé le le décret irritant... Ainsi il n'y a aucun

inconvenient que ce Droit qui n'a pas été reçu dans tous les tems, ne le soit pas non plus dans tous lieux qui sont soumis à présent à la domination du Roi, 383, 384, 385,

Pour étendre le droit de Joyeux Avénement aux Eglises des Provinces nouvellement conquises, il n'y a que deux raisons: la première, leur union à la Couronne qui semble les assujettir aux Loix qui sont observées dans le reste du Royaume; l'autre, l'uniformité qui paroît devoir se trouver entre les membres d'un même corps, & les parties d'un seul tout. Mais ces deux raisons ne peuvent être décisives que quand il s'agit de droits essentiels de la Souveraineté. Or, le Droit de Joyeux Avénement ne peut être de ce nombre; non-seulement plusieurs Souverains n'en jouissent pas, mais le Roi de France n'en a pas joui lui-même pendant plusieurs siècles. On ne peut donc le regarder comme un Droit de la Couronne; & tout droit qui ne s'acquiert que par la possession, est un droit arbitraire qui, à la rigueur, doit être purement local, c'est-à-dire, avoir lieu seulement dans les pays où la possession l'autorise. Ainsi dès que ce droit ne peut être regardé comme un apanage essentiel de la Souveraineté, il n'y a aucun inconvenient d'admettre, relativement à ce droit, des usages différens dans le même Royaume. N'y auroit-il que le droit de Joyeux Avénement, qui ne pût souffrir ni variété, ni exceptions? 386, 387

*Réponses aux moyens contre l'extension du Droit de Joyeux Avénement.*

Premièrement, la tradition des Titres & des Auteurs, montre non-seulement l'ancienneté, la certitude & l'autorité du Droit de Joyeux Avénement; mais encore, que le moyen fondé sur la nouveauté, l'incertitude & le discrédit de ce droit, ne mérite pas d'être réfuté, 388

Secondement, en étudiant la matiere dans d'autres sources que Brodeau & M. Lebrez (esprit assez superficiel, & qui a fourni la preuve dans d'autres matieres, qu'il n'avoit jamais bien approfondi les antiquités de notre Droit François), on auroit appris que ce n'est pas depuis peu que le Parlement a reconnu ce Droit; que dès le tems de Philippe-le-Hardi & du Roi Jean, le Parlement, loin de rebuter ce Droit, l'avoit maintenu par ses Arrêts des années 1274, 1351, & 1353; que si le Parlement, par l'Arrêt de 1616, a paru contraire à ce Droit, c'est parce que M. Lebrez, chargé de la défense des Droits du Roi, en étoit si peu instruit que ne voyant pas un Droit qu'il auroit dû voir, & confondant le Droit de Joyeux Avénement avec celui de joyeuse entrée, il abandonna la cause qu'il étoit de son devoir de soutenir, 389

Troisiemement, quoiqu'il n'y ait pas de Loi civile avant Louis XIII, ou tout au plus avant Henri III, qui ait confirmé expressément le Droit de Joyeux Avénement, il ne s'ensuit pas pour cela qu'il n'ait eu aucune autorité; parce qu'il n'y a personne qui ignore que les Loix non écrites ont la même force que les Loix écrites, & qu'il y a des matieres bien plus importantes, où l'usage seul tient lieu de Loi, 390

Quatriemement, le silence de quelques Jurisconsultes sur le Droit de Joyeux Avénement. ne peut jamais l'emporter sur le témoignage formel qu'un grand nombre d'autres Auteurs rendent à l'antiquité & à l'étendue de ce droit, qui, suivant les anciens actes qui en établissent la preuve, n'a rien de commun avec le droit singulier & local de joyeuse entrée.

Cinquiemement, il ne faut pas confondre les Lettres de simple priere ou de recommandation que nos Rois, dans le tems que l'Indult du Parlement souffroit quelque interruption, adressoient aux Collateurs du Royaume, avec le Droit de Joyeux Avénement, qui, dans les tems

les plus reculés étant qualifié Droit Royal, Droit propre au Roi, ne dépend pas par conséquent de la volonté absolue des Collateurs, & emportoit dès le treizieme siecle une véritable nécessité, *Ibid.*

Sixiemement, quand on supposeroit que ce droit n'a pas eu lieu dans tous les tems, ce qui est douteux, il est certain au moins que ce droit a dû avoir lieu dans tous les tems, puisque c'est un droit royal. D'ailleurs c'est un raisonnement très-faux, que celui qui conclut du tems aux lieux. Il y a bien des droits de la couronne qui n'ont pas eu lieu dans tous les tems; mais dès le moment qu'ils ont été une fois établis comme droits royaux, comme droits de la couronne, ils ont toujours été étendus à tous les lieux qui font partie de la monarchie, 391

Septiemement, quand il seroit vrai que le droit de Joyeux Avénement seroit établi par le tems & le consentement des Eglises, sans aucune autorité, il suffit qu'il le soit une fois, pour y soumettre toutes les Eglises du royaume, comme aux autres loix de l'Etat, dont elle commence à faire partie, 392

Huitiemement, combattre les deux principales raisons de l'extension du droit de Joyeux Avénement aux Eglises des provinces nouvellement unies à la couronne, qui sont l'union à la couronne & l'uniformité qui doit se trouver à l'égard de toutes les Eglises d'un même royaume, par la distinction des droits essentiels de la souveraineté & de ceux qui ne sont qu'arbitraires, c'est se tromper: 1°. parce que le droit de Joyeux Avénement a sa source dans le droit féodal de la couronne, & qu'ainsi il peut être mis au nombre de ses droits primitifs. 2°. Quand il seroit vrai qu'il ne seroit pas du nombre des droits essentiellement attachés ou à la couronne en général, ou à la couronne de France en particulier, il ne seroit pas moins vrai que ce droit plus ou moins essentiel seroit toujours

Q q q ij

un droit royal, un droit de la couronne, qui étant indivisible dans sa source, doit aussi se répandre universellement sur toutes les parties de la monarchie, qui n'en sont pas exemptes expressément, 394

C'est inutilement que, pour combattre ce principe, on veut faire valoir la diversité des usages que le Roi tolère dans son royaume, soit dans les matières civiles, soit dans les matières ecclésiastiques : une distinction résout pleinement cette difficulté. Comme l'Etat est composé du Roi & des peuples, il faut distinguer deux sortes de droits ; l'un qui règle les contestations des peuples, l'autre qui établit les privilèges du Roi. Le premier, suivant les mœurs de la France, est sujet à une grande diversité. Il n'en est pas de même du second, qui regarde les privilèges du souverain, & c'est ce qu'on appelle droits royaux qui sont attachés à la personne, & des parties essentielles ou accessoires de la souveraineté. L'unité du Monarque imprime sur ces droits le caractère de l'uniformité. 395

C'est pourquoi M. le Procureur-général d'Aguesseau, dans la séance du Conseil de conscience tenue le 10 Octobre 1716, après avoir établi que le Roi avoit deux titres pour exercer sur les Eglises nouvellement conquises, réunies ou unies à la couronne, le droit de Joyeux Avènement, l'un qu'on appelle le droit royal, & l'autre, relativement à l'Eglise de Cambrai, qu'on peut appeler le droit Impérial, fit voir qu'avant le traité de Madrid, les Eglises d'Arras étoient sujettes au droit de Joyeux Avènement, & que depuis la réunion de l'Artois à la couronne, le Roi a exercé sur elles ce même droit ; qu'à l'égard de l'Eglise de Cambrai, le Roi joignoit à son droit royal, le droit impérial des premières prières, comme étant, par la conquête, aux droits de l'Empereur, & que par conséquent il n'y avoit point de doute que l'Eglise de Cambrai est sujette au droit de Joyeux Avènement conforme à celui des premières

prières, quoique moins étendu que l'autre. Ainsi il fut décidé au Conseil de conscience le 10 Octobre 1716, que le droit de Joyeux Avènement devoit avoir lieu sur les diocèses de Cambrai, d'Arras & de Saint-Omer, comme sur les autres Eglises du Royaume, 408, 409, 410,

411, 412, 413, 414, 415

Vid. *Droit de Joyeux Avènement. Premières Prières... Droit de Joyeux Avènement sur les Eglises de Cambrai, d'Arras & de Saint-Omer... Tradition sur le Droit de Joyeux Avènement.*

DROIT DE JOYEUX AVÈNEMENT A LA COURONNE, sur l'Eglise métropolitaine de Cambrai & les Eglises d'Arras & de Saint-Omer.

#### E G L I S E S D' A R T O I S.

Il est certain qu'avant le traité de Madrid, par lequel l'Artois passa sous la domination de Charles-Quint, le droit de Joyeux Avènement étoit établi dans tous le Royaume ; qu'il l'étoit en particulier dans Arras.... Mais quand même le droit de Joyeux Avènement seroit plus récent que le démembrement de l'Artois, ou de quelque autre province, on ne pourroit pas en conclure que l'Artois n'y seroit pas sujet depuis sa réunion, 372

Aussi ce droit du Roi n'a-t-il pas été moins reconnu dans cette Province réunie que dans tout le reste du royaume. Le Chapitre d'Arras ayant voulu s'y opposer, son opposition, qui s'est tournée en preuve, a été condamnée par un Arrêt célèbre rendu au Grand-Conseil de l'année 1648.; & le Chapitre d'Arras s'étant pourvu en cassation contre cet Arrêt, il en a été débouté par un Arrêt du 15 Avril 1663, 378, 379

#### E G L I S E D E C A M B R A Y.

*L'Eglise de Cambrai a-t-elle des raisons suffisantes d'exemption du droit de Joyeux Avènement ?*

1°. Fonder cette exemption sur ce que la conquête de Cambrai a été faite sur

l'Espagne & non sur l'Eglise, c'est plutôt un tour d'éloquence, qu'une raison d'exemption : en effet, où a-t-on pris cette étrange maxime, qu'il faut que ce soit sur l'Eglise même que le Roi ait fait une conquête pour le mettre en état d'y exercer un droit de la Couronne ? 396

2°. On ne peut pas en conclure de l'art. 4 de la capitulation de Cambrai, que le Roi ait voulu exempter l'Eglise de Cambrai du droit de Joyeux avènement. 397

Premièrement. C'est une maxime certaine, qu'on ne déroge pas à des droits, sans une convention expresse & spéciale, & cette maxime est de rigueur quand il s'agit de droits royaux. Les souverains ne sont jamais censés avoir dérogé à leurs droits, qu'autant qu'ils l'ont expressément déclaré. Cette règle est décisive dans la question présente. Dans la capitulation de la ville de Cambrai, le Roi n'a point dérogé au droit de Joyeux Avènement, & la ville n'a point exigé qu'il y dérogeât ; donc l'Eglise de Cambrai est soumise à ce droit royal, 398

Secondement. C'est encore une maxime du droit commun, qu'il suffit, sur-tout dans les actes qui sont de droit étroit, que les termes dont on s'est servi puissent avoir un sens parfait, sans y comprendre le droit qu'on veut y suppléer, pour n'y faire aucune extension : or, le terme de *franchises*, que le Roi a promis de conserver à l'Eglise de Cambrai s'entend naturellement des immunités & des privilèges dont elle jouissoit, & il n'est pas nécessaire, il n'est pas naturel, pour que ce terme ait un sens parfait, de l'étendre à une exception d'une nature singulière, telle que seroit celle du droit de Joyeux Avènement ; exemption qui seroit une décharge de reconnaissance & de gratitude. En effet, il est difficile de concevoir qu'une telle pensée soit venue dans l'esprit, ni du Roi, ni de la ville vaincue, & il n'est pas possible de croire qu'en parlant des franchises de l'Eglise de Cambrai on ait réciproquement entendu parler de franchises contre le Roi

même. Ainsi étendre la promesse que le Roi a faite de conserver à l'Eglise de Cambrai ses *franchises*, jusqu'à la décharge du droit de Joyeux Avènement, c'est donner à cette promesse une interprétation forcée, & qui n'y a aucun rapport, 398,

399  
Troisièmement. On ne peut appliquer le terme de *franchises* qu'aux droits dont l'Eglise de Cambrai étoit exempte dans le tems de la conquête : cela est évident. Or, elle étoit alors soumise au droit de Prieres Impériales, qui est plus rigoureux que le droit de Joyeux Avènement. Donc la promesse de conserver à l'Eglise de Cambrai ses franchises, ne peut dans la capitulation se rapporter à ce droit. Le Roi a bien promis de conserver à cette Eglise ce qu'elle avoit ; mais il ne lui a pas promis de lui donner ce qu'elle n'avoit pas, 399

Enfin, lorsque depuis la conquête de Cambrai, le Roi a traité avec l'Eglise de Cambrai, sur le droit d'élection dont le Chapitre étoit en possession, on n'a exigé du Roi, dans le Concordat passé à ce sujet, que de renoncer au droit de régale qu'il cédoit, & il n'y a été fait aucune mention du droit de Joyeux Avènement, qui par conséquent est demeuré en son entier entre le Roi & le Chapitre. *Ibid.*

Il est incontestable que l'Eglise de Cambrai étoit soumise au droit des Prieres Impériales : or le Roi exerce aujourd'hui sur l'Archevêque de Cambrai la même autorité que l'Empereur exerçoit autrefois ; donc le Roi doit jouir dans cette Eglise du droit de premières Prieres, & par conséquent il a sur cette Eglise deux titres ; l'un comme Roi de France, l'autre comme représentant l'Empereur. 405

Il ne convient pas à l'Archevêque de Cambrai de combattre le droit de Joyeux Avènement, parce qu'en France le Roi y joint celui de Régale ; 1°. parce que ces deux droits ne sont pas incompatibles, 2°. parce que l'Eglise de Cambrai est exempte du droit de Régale.

Quoique le Cambrais fût de fait sous la domination de l'Espagne, lorsque le Roi a conquis Cambrai, il est certain que la souveraineté imparfaite de l'Espagne, n'avoit point fait disparaître la véritable & entière souveraineté de l'Empereur, qui étoit toujours demeurée de droit entre ses mains, & que le droit de premières Prieres n'a jamais cessé de résider en sa personne. L'Eglise de Cambrai, qui a passé de la domination de l'Empereur à celle du Roi, prétend inutilement, pour s'exempter du droit de Joyeux Avénement, qu'il faut examiner avant que de l'assujettir à ce droit, si le Roi d'Espagne a joui sur elle du droit des premières prières, & qu'il faut se rappeler que l'Empereur n'a jamais cédé au Roi ses droits. Un prince supérieur à la possession du Roi d'Espagne, & à la formalité d'une cession expresse des droits de l'Empereur, doit écarter ces deux questions de fait. En effet, tout Prince, qui fait la conquête des Etats d'un autre Souverain, entre pleinement dans tous ses droits.... Le droit des armes est plus fort que toutes les cessions; il se fait une pleine & parfaite subrogation du nouveau à l'ancien Souverain, & cette subrogation s'acheve & s'accomplit, lorsque la conquête devient paisible. 407

L'Eglise de Cambrai n'a donc aucune raison suffisante pour s'exempter du droit de Joyeux-Avénement. En effet, si elle refusoit de se soumettre à ce droit, il faudroit juger son opposition à l'exécution de ce droit, depuis l'union ou la réunion du Cambresis à la couronne, sur les Loix de France, ou par celles de L'empire. En jugeant par les Loix de France, l'Achevêque de Cambrai doit être soumis au droit de Joyeux Avénement; & si on le juge par celles de l'Empire, il doit reconnoître le droit de premières Prieres. Ainsi le droit Royal & le droit Impérial se réunissent contre cette Eglise; mais il est plus avantageux de faire valoir le droit royal. Ainsi a été décidé au Conseil de Régence le 8 Mars 1717, 408

Vid. *Droit de Joyeux Avénement étendu aux Eglises nouvellement conquises, &c.... Premières Prieres..... Cambrai.*

**DROITS DES GENS.** L'ancienne & la nouvelle discipline de l'Eglise fournissent des preuves du droit des gens, observé dans les Royaumes les plus catholiques, qui ne permet pas que l'on oblige les sujets d'un Prince à aller chercher à Rome, & surtout en première instance, des juges que sa protection doit leur faire trouver dans ses Etats, 81

Nos maximes inviolables ne permettent pas qu'un François puisse jamais être traduit, ni en première instance, ni même par appel devant un juge étranger. Quand même il consentiroit, la Loi réclamerait contre, pour lui, pour le maintien de cette portion de l'Ordre public qui regarde l'utilité commune de l'Etat, 87

**DROIT DES SOUVERAINS SUR LES EVÊQUES, en Matière criminelle.**

Instantius & Priscillien, tous deux Evêques d'Espagne, furent accusés d'avoir renouvelé les erreurs & les abominations des Gnostiques. Deux Conciles, l'un tenu à Sarragosse & l'autre à Bordeaux, avoient condamné Instantius. Priscillien, pour empêcher ce dernier Concile de le juger, appella l'Empereur Maxime. Les Evêques assemblés à Bordeaux ne s'y opposèrent pas. Ithace & Idace, tous deux Evêques, se rendirent accusateurs auprès de Maxime. Evode, Préfet du Prétoire, fut commis pour l'instruction, il entendit Priscillien, il le déclara coupable & le fit garder en prison jusqu'à ce qu'il en eût référé à l'Empereur.... Mais, parce que l'accusation s'étoit instruite sans observer les formes que les Loix Romaines appelloient publiques, Maxime ordonna que le procès seroit instruit suivant ces formes, ... & fit soutenir l'accusation qu'Ithace cessoit de poursuivre, par Patrice Avocat du Fisc; & enfin Priscillien & Instantius, avec plusieurs autres Clercs, qu'ils avoient séduits, furent condamnés, Priscillien au dernier supplice, Instantius à l'exil, & les

Clercs à différentes peines. 256

Par ce jugement l'Empereur n'entreprendoit pas sur les droits de la Puissance ecclésiastique; car... il paroît par le témoignage de Sévere-Sulpice, que le jugement d'Evode, Préfet du Prétoire, qui donna lieu à Maxime de condamner Prescillien, rouloit sur des actions infâmes & abominables, dont les Juges séculiers sont en droit de connoître, cette matiere étant de leur compétence, 258

Aussi Sévere-Sulpice, qui étoit Prêtre & un zélé défenseur de la Jurisdiction Ecclésiastique, est obligé d'avouer, que l'exemple de cette condamnation se soutenoit par le droit des Jugemens publics, & par le bien public, 259

Saint Léon parle avec éloge de cette condamnation: *les Princes du siècle*, disoit-il dans sa lettre à Turibius, Evêque des Asturies, ont tellement détesté cette fureur sacrilège, qu'ils ont fait périr par le glaive des Loix, qui pourvoient à la sûreté publique, celui qui en avoit été l'auteur, & la plupart de ses Disciples, 260

Ce fut sous l'Empire de Théodose le Grand, un des plus justes & des plus religieux Empereurs, qu'Ithace, accusateur de Prescillien, après avoir été déposé, fut exilé. Or, cet exil n'ayant pu être ordonné que par la Puissance séculière, il fournit un nouvel exemple de l'autorité que les Empereurs Romains ont exercée sur les Evêques, 261

Honorius fit une ordonnance en l'année 419, qui portoit, que les Evêques qui refuseroient de souscrire à la condamnation des Pélagiens, seroient privés de leurs Evêchés; & Aurele, Evêque de Carthage, en envoyant cette Loi aux Evêques de sa Métropole, leur marquoit que l'autorité des Princes qui veillent à la conservation de la Foi Catholique, s'étant jointe à celle de l'Eglise pour la gloire de Dieu, l'Empereur avoit voulu se servir de lui, Evêque, pour la faire connoître à ses Collegues dans l'Episco-

*Ibid.*

Valentinien III permet à tout accusateur, dans sa Nouvelle 12, de suivre contre les Evêques l'ordre établi par les Loix Romaines, pour les accusations des crimes publics, *Ibid.*

Léon & Antémus, Empereurs d'Orient ont ordonné que ceux qui seroient convaincus d'avoir acheté les suffrages pour être élus Patriarches de Constantinople... seroient non-seulement privés de cette dignité, mais qu'ils seroient déclarés infâmes pour toujours, 261

Zénon fit mourir Pierre, surnommé Mongus, que les habitans d'Alexandrie avoient élu Patriarche, par une espece de conspiration contre l'autorité de l'Empereur, *Ibid.*

Justin fit informer par Hypace, Maître de la Milice, contre Sergius, Evêque de Cyr, qui avoit célébré la fête de Nestorius, condamné par le Concile d'Ephese, & de Théodore de Mopsueste, condamné par le concile de Chalcédoine, comme s'ils eussent été de saints Martyrs, *Ibid.*

Tout Roi, disoit Charles-le-Chauve, dans sa lettre au Pape Adrien II, est établi pour châtier les Méchans, pour punir les coupables; c'est le vengeur des crimes selon toutes les Loix Ecclésiastiques & Séculières... Il ne faut pas croire que les Rois de France ne soient que les Vidames des Evêques; ils sont les maîtres de la terre. Les Rois & les Empereurs que la Puissance divine a établis, suivant l'expression de Léon & du Concile de Bourges, pour gouverner le monde, ont confié aux saints Evêques le droit d'exercer les jugemens, suivant les Loix des Empereurs Romains; mais ils ne sont pas devenus pour cela les intendans & les Agens des Evêques. Jesus-Christ a dit: rendez à César ce qui est dû à César.. & S. Paul, honorez le Roi, & que toute ame soit soumise aux Puissances séculières... Delà vient que les plus grands Pontifes obéissent, ainsi qu'en convient le Pape Gelase, aux Loix des Princes de la terre, dont ils savent que le pouvoir vient d'en haut, 264

Ces paroles qui renferment les principes généraux de l'autorité des Souverains sur les Evêques... peuvent être regardées comme un préservatif général contre les erreurs qu'on a voulu répandre en cette matière, & comme une espèce de protestation solennelle, par laquelle Charles-le-Chauve a conservé le droit de ses prédécesseurs, & assuré celui de ses successeurs, 265

Sous le regne de Philippe-Auguste, Manassès, Evêque d'Orléans, ayant osé parler dans le Parlement assemblé à Melun, contre l'autorité de ce Tribunal, & contre le respect dû aux Pairs de France, fut condamné à faire au Roi & aux Pairs une réparation publique, & il la fit en effet, 268

Robert Porte, Evêque d'Avranches, ayant commis plusieurs crimes de Lèse-Majesté, Charles V, par ses Lettres-Patentes, ordonna au Parlement de procéder contre ce Prélat, par toutes les voies & manières que justice & raison le pourra souffrir, selon la qualité des crimes & méfaits, *Ibid.*

Dans le tems du grand schisme, & sous le regne de Charles VI,.... ceux qui avoient apporté des Bulles de l'Anti Pape Benoît XIII, qui absolvait les Sujets du Roi du serment de fidélité, furent condamnés à faire amende honorable & à d'autres peines. Les Bulles furent lacérées.... & le Roi, à la prière de l'Université, fit arrêter l'Evêque de Gap, 269

M. de Roye, Archevêque de Reims, & Pierre d'Ailly, Evêque de Cambrai, sur les plaintes de l'Université, furent cités l'un & l'autre pardevant le Roi Charles VI; mais ils ne comparurent point. L'Université obtint un ordre du Roi pour faire arrêter l'Evêque de Cambrai par le Comte de Saint-Pol, & ce Prélat, pour prévenir l'exécution de cet ordre, obtint un sauf-conduit du Roi, sous la condition, que si on l'accusoit de quelque crime, la connoissance en seroit

dévolue au Palais du Roi, c'est-à-dire, au Parlement.... A l'égard de l'Archevêque de Reims, il déclara qu'il ne comparoit point devant des Commissaires, & qu'étant Pair de France, Doyen des Pairs Ecclésiastiques, il ne connoissoit point, dans tout crime qui regardoit sa personne, d'autre Supérieur que le Roi, *Ibid.* & 270

Charles VI, n'étant pas en état de gouverner son Royaume, la Reine laissant à l'Evêque de Paris la connoissance du schisme dont l'Evêque de Gap & les autres Prisonniers étoient accusés, renvoya au Parlement le jugement du crime de Lèse-Majesté. *Ibid.*

Sous le regne du même Roi, Martin Gouge, Evêque de Chartres, impliqué dans l'affaire de Jean de Montaigu, sorti de prison en payant une certaine somme de deniers. L'emprisonnement & une condamnation à des peines pécuniaires, ne prouvent pas moins l'autorité du Roi, qu'une condamnation à des peines afflictives, 271

Sous le même regne, la révolte de l'Evêque de Nantes contre l'autorité royale, fut réprimée par deux Arrêts du Parlement, 272 & 273

En l'année 1479, Charles de Neufchâtel, Archevêque de Besançon, & Evêque Commandataire de Bayeux, obtint du Roi Louis XI, des Lettres d'abolition, pour avoir suivi le parti de Maximilien d'Autriche contre le Roi, 273

Sous le même regne de Louis XI, Geoffroy Hébert, Evêque de Constance, accusé de magie & de sortilège, comme grand invocateur du diable, en Grec & en Latin, fut, après une information très-grave, décrété de prise de corps, & conduit, suivant un Arrêt du 29 Juillet 1480, dans les prisons de la Conciergerie: son temporel fut aussi mis sous la main du Roi. Un Arrêt du 22 Décembre 1480, apprend que ce Prélat ne fut élargi que sous les conditions contenues dans l'Ordre du Roi qui le mettoit en liberté. On ignore ces conditions, 274

Sous

Sous le même regne, Louis de Rochouart, Evêque de Saintes, fut, par Arrêt du 7 Septembre 1480, condamné à une amende, & il eut la ville de Paris pour prison... Par Arrêt du premier Février 1481, il fut décrété de prise de corps, & arrêté le 7 du même mois, il demeura à la Conciergerie jusqu'au 19, qu'on lui donna de nouveau la ville de Paris pour prison. En 1482, le Parlement, sur les plaintes du Chapitre de Saintes, ordonna par un Arrêt du 18 Février, qu'il seroit ajourné à comparoir en personne, & qu'il seroit fait information par un des Conseillers de la Cour, sur les crimes, délits, abus, excès & entreprises dudit Evêque,

*Ibid.*

Charles VIII, ayant fait arrêter Geoffroy de Pompadour, Evêque de Périgueux, & Georges d'Amboise, Evêque de Montauban, il les fit interroger par M. de la Vacquerie, premier Président du Parlement, avec quelques Conseillers, & sur le vu des informations le Parlement commit MM. de Bellefaye & le Visle, pour approfondir l'accusation... Pendant près de deux ans que dura la détention de ces Prélats, le Parlement rendit des Arrêts pour la subsistance de l'Evêque de Périgueux, & pour le faire mettre dans une chambre grillée du château de Corbeil... Enfin Charles VIII, obtempérant volontiers à la requête du Pape, ces Prélats furent délivrés; mais ils furent confinés dans les limites de leurs Diocèses, 273 &

176

Antoine de Chabannes, Evêque du Puy, & Jacques Hurault, Evêque d'Auxerre, accusés d'avoir trempé dans la conspiration du Connétable de Bourbon, furent arrêtés par ordre du Roi François I... Et le Ministère public conclut à ce que le procès fût fait à ces Prélats, pour le délit commun, par le Métropolitain & les Evêques comprovinciaux, & pour le cas privilégié par les Officiers du Roi, 277

le Parlement, sous le même regne, fut

*Tome V.*

le procès à François Poncher, Evêque de Paris, à cause de symonie & de Lèse-Majesté... Ce Prélat mourut à Vincennes, le 12 Septembre 1332, avant que d'avoir été jugé, 279

Par un Arrêt du 13 Mai 1531, le Parlement, sur information, ordonna que François de Dinteville, Evêque d'Auxerre, seroit arrêté & mis à la garde d'un Huissier... & le 17 Mai François premier, ayant trouvé le cas *exécrable*, commanda de dire au Parlement, qu'il vouloit qu'on *procédât contre ledit de Dinteville roidement pour vérifier & punir le cas*,

279

Bernard de Lordat, Evêque de Pamiers, ayant été accusé de plusieurs crimes, presque tous de Lèse-Majesté... François premier commit différens Magistrats pour instruire le procès à cet Evêque sur le cas privilégié... Par quelques Mémoires on voit que ce Prélat demanda grace au Roi... & il est à présumer que le Roi lui pardonna, *Ibid.* & 280

Le commencement du regne de Henri IV vit naître plusieurs procès criminels contre des Evêques accusés de crime de Lèse-Majesté... Le Parlement d'Aix évoqua le procès que le Lieutenant-Criminel de Forcalquier avoit instruit contre Antoine de Coupes, Evêque de Sisteron en Provence, qui étoit du nombre des coupables, 281

Le Parlement de Paris, par un Arrêt du 9 Juillet 1594, décréta de prise de corps Geoffroy de la Martonie, Evêque d'Amiens, *Ibid.*

Par un Arrêt du Parlement de Provence, rendu le 26 Janvier 1596, par contumace contre Gilbert Genebrard, Archevêque d'Aix, cet Archevêque fut déclaré atteint & convaincu du cas & crime de Lèse-Majesté... banni à perpétuité du Royaume, ses biens acquis & confisqués au Roi, *Ibid.*

En l'année 1598, Guillaume Rose, Evêque de Senlis, fut, par Arrêt contradictoire du Parlement de Paris, condamné

R r r



de dire & déclarer en la Grand-Chambre d'icelle, étant nue tête & debout, en présence des Gens du Roi, que témérairement & comme mal-avisé, il avoit dit qu'il étoit de la Ligue, & que s'il étoit à recommencer il en feroit encore; & outre qu'il tient le livre intitulé : *Ludovici C...* plein d'impiété & de blasphèmes contre l'honneur de Dieu, & l'obéissance due aux Rois... Il fut condamné à aumôner cent écus pour le pain des prisonniers... & il lui fut enjoint de s'abstenir d'aller en la ville de Senlis pour un an, & de prêcher en quelque lieu que ce soit pendant ce tems, 282

Vid. *Evêques. Jugement des Evêques. Crimes de Lèse-Majesté. Autorité légitime de nos Rois sur les Cardinaux. Jurisdiction Royale*

**DROIT PUBLIC.** La France n'a point de plus ancienne règle de Droit public, pour tout ce qui regarde la troisième race de ses Rois, que l'ordre des Fiefs, 394

**DROITS ROYAUX.** Il y a deux sortes de Droits Royaux ou de prérogatives attachées à la Couronne. Ceux qui appartiennent au seul Souverain, & à tout Souverain, sont absolument attachés essentiellement à la Couronne, & sont un apanage inséparable de la Souveraineté. Il en est d'autres qui, à la vérité, ne peuvent dans toute leur étendue, convenir qu'à un Souverain, mais qui n'appartiennent pas pour cela à tout Souverain; cette sorte de Droit est seulement un accessoire de la Couronne, & une dépendance accidentelle de la Souveraineté, & s'appelle Droit Royal, parce qu'il n'y a qu'un Roi qui en jouisse, & puisse en jouir, 369

E.

**EGLISE.** L'Eglise est dans l'Etat, disoit Optat, & non pas l'Etat dans l'Eglise, 201

C'est aux Princes de la terre que Dieu a confié la protection de son Eglise, 205

L'Eglise doit secours à l'Etat; elle le lui doit d'autant plus, que les Loix de l'Etat obligent en conscience ceux qui lui sont soumis, l'Eglise doit pour le salut de ses enfans, punir comme péché, ce que le Prince punit comme une infraction à la Loi, 206

L'Eglise, lorsqu'elle eut quitté ses habits de deuil & de tristesse, & que, revêtue de gloire & de majesté par la protection des Empereurs convertis à la Foi & devenus ses Pères & ses Nourriciers, elle vit se courber devant elle les enfans de ceux qui l'avoient humiliée, ne rougit point de se soumettre à la puissance temporelle des Empereurs... & implorant d'un côté le secours des Empereurs, comme de ses protecteurs dans les matières spirituelles, elle se soumettoit de l'autre à leur autorité, comme à celle de ses Souverains, dans les affaires temporelles, 213

S. Ambroise ne réclamoit pour l'Eglise, dans sa Lettre à l'Empereur Valentinien, que les jugemens qui regardent la Foi & la Discipline, 215

L'Eglise n'ayant point reçu le glaive temporel de la main de Dieu, elle n'avoit *nulla caption* de quelque personne que ce pût être, même Ecclésiastique, & ce droit avoit toujours appartenu aux Princes; si depuis Constantin, l'Eglise a obtenu de grands privilèges, les Souverains qui les lui ont accordés, & auxquels il appartient de les interpréter... se sont toujours réservé l'usage du pouvoir que Dieu leur a donné sur les Clercs, comme sur les Laïcs; & c'est par cette raison, que les Rois Très-Christiens sont en possession *si ancienne, qu'il n'est mémoire du contraire,* de faire prendre & arrêter les Prélats en quelque état & dignité qu'ils soient constitués, lorsqu'ils ont fait aucun délit ou crime, même quand il touche la Majesté du Roi, & la chose publique du Royaume, 312, 313

**ERREUR DE DROIT.** L'homme peut être considéré par rapport à l'ordre public, ou par rapport aux engagements

qu'il contracte avec les autres hommes... Dans la première de ces deux vues, l'homme est commis avec la Loi; c'est avec elle seule qu'il contracte, qu'il se lie;.... c'est à la Loi seule qu'il doit rendre compte des infractions de la Loi... Dans la seconde vue, l'homme ne craint que celui avec lequel il a contracté. *La Loi ne punit point des ignorances qui ne regardent que le Droit privé.*... La perte des droits qui auroient pu appartenir à des particuliers, est la seule peine qu'elle puisse faire souffrir à ceux qui par leur imprudence n'ont blessé que les maximes de l'ordre privé, 468

Comme l'ordre public regarde directement l'utilité publique... quoique l'ignorance du Droit soit toujours vicieuse, elle est, cette ignorance, beaucoup plus criminelle, lorsqu'elle viole les maximes de l'ordre public, que lorsqu'elle donne atteinte à quelque règle du droit des particuliers: 1<sup>o</sup>. parce que la Loi ayant toujours raison, l'homme qui, dans l'ordre public, ne traite qu'avec elle, n'y trouve jamais cette compensation de fautes mutuelles qui sert souvent d'excuse à ceux qui traitent avec d'autres hommes, dans tout ce qui est du ressort de l'ordre privé: 2<sup>o</sup>. parce que celui qui... viole par ignorance une Loi de l'ordre public, attaque autant qu'il est en lui, toute la société civile, & pèche directement contre l'utilité commune de tous les Citoyens: 3<sup>o</sup>. parce que le droit public, ce droit qui doit être pratiqué par tous les Citoyens, étant beaucoup plus simple, celui qui l'ignore, est beaucoup plus excusable, 469

Ainsi l'ignorance du droit public, doit presque toujours être punie suivant la qualité des personnes, la nature des Loix & la variété des circonstances; ainsi ce qui est perdu par l'ignorance du Droit public, est perdu sans ressource. Ainsi, à plus forte raison, l'ignorance du Droit public ne peut faire recouvrer un bien que l'on a manqué d'acquérir, 470

Cette maxime, l'Erreur de Droit ne doit être à personne un moyen d'acquérir un titre d'acquisition, n'a été par la plupart de ceux qui l'ont expliquée, considérée que dans la personne de celui qui tombe dans une erreur de droit; & il est certain que cette ignorance ne peut jamais lui être avantageuse, 473

Cette règle ne paroît pas moins certaine par rapport à ceux avec lesquels nous pouvons nous engager par une pure erreur de droit; il n'est gueres moins évident qu'elle ne peut pas être un moyen pour eux d'acquérir, supposé que l'erreur de Droit soit l'unique cause & le seul fondement du contrat ou de l'obligation, en un mot, de l'acte qui se passe, parce que comme l'erreur ne peut profiter à celui qui s'oblige, elle ne peut servir non plus à celui avec lequel il s'oblige, 474

Il seroit faux de dire que... celui qui est dans l'erreur, donne un consentement valable: cette proposition n'est pas soutenable. Il seroit également faux de dire que la Loi regarde l'erreur de Droit comme un délit qu'elle punit par la perte du bien qui en a été la matière & l'occasion: en effet, quand même celui qui erre dans le droit mériteroit de perdre son bien, comment pourroit-on montrer que l'autre mérite de l'acquérir, par cette seule raison, que celui qui erre, ne connoît pas son droit; & qui oseroit soutenir que par cette erreur, l'un ait mérité d'être dépouillé de ce qui lui appartient, & l'autre d'être revêtu de ce qui ne lui appartient pas; qu'une obligation sans cause, ou fondée sur une cause fautive, injuste & illégitime, peut être valable; que ce qui est nul, peut produire des effets; que le droit n'a pu établir le remède favorable, de *condictio sine causa*, ou de *condictio indebiti*; & en convertissant ainsi toutes les obligations sans cause, en donations forcées, faire de tous les Contractans qui errent dans le Droit, de véritables Donateurs? *Ibid.*

On ne peut éviter tous ces inconvé-

R rrr ij

niens qu'en donnant à la règle de droit toute l'étendue qu'elle peut avoir. L'Erreur de droit ne peut être d'aucune utilité à celui qui contracte, parce qu'il n'est pas juste que la faute lui serve, & qu'il profite de l'erreur dont il est coupable. L'Erreur de droit ne peut pas profiter à celui avec qui on contracte, parce que l'erreur d'autrui ne peut être par elle-même & déstituée de toute autre cause, un titre légitime, une juste voie pour acquérir. Quand il s'agit d'acquérir, l'Erreur de droit n'est ni une excuse, ni un titre : & c'est en cela principalement que consiste la différence de l'Erreur de droit, & de l'Erreur de fait. 475

*ÉTABLISSEMENT d'un Vicaire Apostolique dans les Armées du Roi d'Espagne.* Il est de la fin du seizième siècle.

Dès l'année 1594, l'Archevêque de Cambrai fut choisi pour exercer cette fonction. En 1597 le même pouvoir fut accordé à l'Archevêque de Malines ; & depuis ce tems-là, cet Archevêque a toujours été en possession d'être appelé à l'exercice de ce ministère.

La trêve que les Provinces Unies firent en 1609 avec le Roi d'Espagne, fit apparemment cesser la juridiction du Vicaire délégué ; mais, en 1621, son pouvoir commença à revivre avec la guerre. Urbain VIII, en 1626, en renouvela le pouvoir & l'autorité par un Bref qui a duré jusqu'à la paix des Pyrénées ; & enfin dans les deux dernières guerres qui ont si long-tems agité la France & l'Espagne, il paroît que le titre de Vicaire Apostolique dans les Armées du Roi d'Espagne a encore été accordé par le Saint Siège à l'Archevêque de Malines, 108

Telle a été l'origine, le progrès, & les suites d'un pouvoir extraordinaire qui paroît si contraire à nos mœurs, mais qui a été désiré plusieurs fois, & toujours reçu par les Pays-Bas avec approbation... Les Evêques furent les seuls qui supportèrent avec impatience cette puissance nouvelle : mais leurs plaintes furent bien-

tôt apaisées par des Concordats de 1599, 1624 & 1628, qui rétablirent la paix & l'union entre l'Archevêque de Malines & les autres Evêques des Pays-Bas, 109

Le Vicaire Apostolique dans les Armées, n'est établi que pour le secours de ceux qui demeurent dans le Camp, c'est-à-dire, qu'il est institué pour l'Armée, & non pour les Villes... Sa Jurisdiction extraordinaire n'est accordée que, parce qu'il est souvent très-difficile dans les Armées, d'avoir recours aux Ordinaires.... Ceux qui sont dans le lieu de leur demeure, où ils peuvent facilement jouir du secours de la Jurisdiction ordinaire, ne doivent plus s'adresser au Vicaire Général. 112

L'esprit, les termes & l'effet de la délégation Apostolique confiée au Vicaire Général dans les Armées, s'appliquent plus naturellement aux simples Soldats, qu'aux Officiers, & surtout à un Général d'Armée, *Ibid.*

Si la sévérité de notre discipline avoit pu recevoir l'établissement des Vicaires Militaires, qui oseroit dire que ce Délégué Apostolique auroit eu un caractère suffisant, & l'autorité légitime pour marier dans Paris des Seigneurs Etrangers étant au Service du Roi pendant la guerre, qui n'ayant point de domicile en France, revenoient cependant presque tous les hyvers à Paris, où ils avoient leur maison & une partie de leur équipage? 117

*Vid. Vicaire Général.*

ÉTAT. L'État des hommes ne peut jamais être que l'ouvrage de la Loi. 137

ÉTAT. Les Loix donnent à ce mot deux significations différentes. Quelque fois il a une grande étendue, & il se prend généralement pour toutes sortes de caractères passagers ou perpétuels, pour toutes sortes de qualités qui établissent quelque distinction entre les hommes. Ainsi les Loix disent qu'il y a un état de dignité, de Magistrature, & un état de réputation, d'honneur, d'opinion publique, 421

Cette première notion de l'État est fort imparfaite, Ce terme *Etat*, a une seconde

signification moins étendue que la première; & pour s'expliquer, il faut supposer avec les Jurisconsultes, que le Droit a deux parties; la première qui regarde l'intérêt Public, *Statum Reipublica*: la seconde qui n'a pour but que l'utilité des Particuliers dans l'ordre de la société civile, 422

*L'Etat public* consiste dans une capacité ou une incapacité fondée sur la Nature ou sur la Loi, ou sur toutes les deux, de participer aux charges, honneurs, & aux autres prérogatives qui sont accordées à ceux que l'on considère comme membres de la République, 426

*L'Etat particulier* peut être défini, une qualité que la convention seule, réelle ou personnelle, ne peut établir, mais qui doit être imprimée ou par le Droit naturel, ou par le Droit civil, ou par tous les deux, & qui rend ceux qui en sont revêtus, capables ou incapables de tous les engagements d'une certaine espèce, ou même de toutes sortes d'engagemens; ou qui les rend capables ou incapables de recueillir certaines successions, ou même toutes sortes de successions, *Ibid.*

*Vid. Etat des Personnes. Réflexions générales. Qualités d'Etat. Question d'Etat.*

### ÉTAT DES PERSONNES.

L'Etude du droit des Personnes est le principe & la fin de toute la Jurisprudence. Justinien reconnoît que la science des Loix est inutile, si l'on ignore les différentes qualités de ceux qui ont été l'unique objet de tous les Législateurs. Il est difficile de comprendre pourquoi il n'a suivi que très-imparfaitement dans le Digeste, & négligé entièrement dans le Code une méthode dont il avoit reconnu la nécessité & l'utilité, & qu'il avoit observée comme une règle inviolable dans ses institutions, 416

#### *Réflexions générales.*

Tous les hommes sont sortis égaux des mains de la Nature, également libres,

également nobles, tous enfans d'un même Pere, & membres d'un même corps, *Ibid.*

Selon les Jurisconsultes, dans le droit Naturel, il n'y a point d'inégalité entre les hommes. La servitude est un ouvrage du Droit positif contraire à la nature... Les hommes doivent se considérer comme étant tous unis par les liens de la parenté,

417 Quoique la Nature ait établi cette égalité parfaite dans l'origine de tous les hommes, elle a néanmoins marqué entre eux certaines différences. S'ils sont égaux, ils ne sont pas tous semblables. Elle distingue donc ceux qui sont nés, de ceux qui ne le sont pas; elle distingue les deux sexes; ceux qui sont capables d'engendrer, de ceux qui ne le sont pas; ceux qui sont parfaits de ceux qu'on appelle monstres; les Puberes, des Impuberes; les Majeurs, des Mineurs; les Sages, des Insensés; les Peres, des Enfans, *Ibid.*

Le Droit Civil ajoute à ces qualités naturelles des distinctions purement arbitraires, fondées sur les mœurs de chaque Peuple, ou sur la volonté absolue du Législateur. Telles sont, par exemple, les différences que les Loix ont établies entre les Citoyens & les Etrangers; les Libres & les Esclaves, les Nobles & les Roturiers: différences, dont les unes ont été inconnues au Droit de la Nature, & dont les autres lui sont absolument contraires, *Ibid.*

De cette union du Droit Civil avec le Droit Naturel, se forme une troisième espèce de différence entre les hommes, que l'on peut appeler des qualités mixtes, parce qu'elles participent de l'un & l'autre droit, & qu'elles doivent leur principe à la Nature, & leur perfection à la Loi, 418

Il est par exemple, du Droit Naturel que les hommes & les femmes parviennent à l'état de puberté après un certain nombre d'années, mais il est du Droit Civil que ce tems soit fixe & déterminé.... De même la Minorité ou ses privilèges

ont leur fondement dans le Droit Naturel ; mais le terme de cet âge , & la durée de ses prérogatives , sont déterminés par les Loix Civiles. Mais dans toutes ces différences , ce qui est établi sur le Droit Naturel , est certain & immuable ; au contraire , ce qui est prescrit par le Droit positif , est comme lui , sujet au changement & à l'inconstance , *Ibid.*

On peut donc distinguer trois sortes de qualités différentes qui forment l'état de tous les hommes. 1°. Les qualités purement naturelles. 2°. Celles qui sont purement Civiles. 3°. Les qualités mixtes , composées du Droit Naturel & du Droit Civil. Mais cette distinction exacte dans la spéculation , ne seroit d'aucun usage dans la pratique , parce qu'il n'y a aucune des qualités naturelles qui n'ait reçu du Droit Civil une nouvelle forme. Ainsi il faut se réduire à la seule distinction des qualités qui sont fondées sur le Droit Naturel ; & de celle qu'un Droit purement positif & arbitraire a introduites entre les hommes , *Ibid.*

Mais en quoi consiste précisément les qualités personnelles dont l'origine se trouve dans la nature & dans le Droit Civil , & qui forme l'état de chaque personne en particulier ? *Ibid.*

On peut recueillir de ce qui se trouve répandu dans les Livres du Droit , qu'on distingue deux sortes d'états : un *Etat public* , que l'on peut appeller l'état de Citoyen , & qui même s'appelle souvent l'état en général ; & un *Etat particulier* auquel on peut donner le nom d'Etat de l'homme , *Ibid.*

La Liberté & la Cité font partie de l'Etat public , & la famille appartient à l'Etat particulier , *Ibid.*

Mais ces distinctions supposent la définition de l'Etat , & ne la donnent pas ; & puisque le secours des Jurisconsultes manque , il faut avoir recours aux lumières que la raison naturelle donne sur cette matière , *Ibid.*

Quoique les Jurisconsultes qui ne con-

noissent que deux sortes d'Etat , *statum publicum* , *statum privatum* , considèrent les personnes par rapport au Droit public , & par rapport au Droit particulier , il semble néanmoins , y ayant plusieurs qualités qui sont communes à l'Etat public & à l'Etat particulier , qu'il est plus juste & plus naturel d'examiner l'état des personnes dans l'état de la Nature & dans celui de la Loi , en marquant le rapport que les qualités naturelles & civiles ont avec l'un & l'autre Droit , *Ibid.*

On peut considérer les hommes sous deux différentes vues qui comprennent toutes les distinctions que la nature a faites entr'eux , & que les Loix ont pour objet ; savoir , lorsqu'ils ne sont pas encore nés , ou lorsqu'ils sont au nombre des hommes , *Ibid.*

A l'égard de ceux qui ne sont pas encore nés , il y a deux sortes de maximes établies par les Loix. Les unes sont générales , & conviennent indistinctement à tout le temps pendant lequel l'Enfant est dans le ventre de sa mère. Les autres plus limitées , ne regardent que deux moments en particulier , celui de la conception & celui de la formation. Ceux qui sont nés reçoivent beaucoup plus de distinctions , *Ibid.*

A l'égard de ceux qui sont nés , on considère ; 1°. le temps de la naissance ; 2°. la manière de naître ; 3°. la disposition du corps ; 4°. l'âge ; 5°. les différentes relations naturelles que celui qui est né peut avoir avec les autres hommes , *Ibid.*

#### *Tems de la naissance.*

Sont-ils nés dans le tems légitime , ou hors du tems légitime ? Sont-ils nés pendant la vie ou après la mort de leur pere ? *Ibid.*

#### *Manière de naître.*

Sont-ils nés par la voie ordinaire & naturelle ? Sont-ils du nombre de ceux qui sont nés *ex seeto matris utero* , & qu'on appelle *caesares* ? Sont-ils de ceux qui

naissent vivans, ou de ceux qu'on appelle morts nés? *Ibid.*

*Disposition du Corps.*

Sont-ils nés parfaits ou imparfaits? & s'ils sont imparfaits, sont-ils monstres ou eunuques? Sont-ils hommes ou femmes, ou hermaphrodites? *Ibid.*

*Âge.*

Sont-ils pubères ou impubères, mineurs ou majeurs? *Ibid.*

*Relation naturelle avec les autres hommes.*

Dans cette dernière distinction, on peut considérer quatre classes différentes. La première, est de ceux qui vivent dans le célibat, & de ceux qui vivent dans le mariage. La seconde, est de ceux qui sont légitimes, & de ceux qui ne le sont pas. La troisième, est des pères de famille, & des fils de famille. La quatrième, de ceux qui sont unis par les liens de la parenté, & de ceux qui ne le sont pas, *Ibid.*

**EVÊQUES.** Quelque grande, quelque éminente que soit la dignité des Evêques, elle ne peut changer ni la nature, ni l'ordre de la Puissance temporelle. Les Evêques ne sont ni moins hommes, ni moins Citoyens que les autres Ecclesiastiques : ainsi ils ne sont pas moins assujettis en ces qualités au gouvernement temporel, qui par sa nature, son universalité & son indépendance, comprend les Evêques comme les autres ministres des Autels. Nulle exception dans le droit divin à cette règle pour les Evêques. Les Pontifes de l'ancienne Loi ont été soumis comme les Lévités au pouvoir temporel des Princes. Jesus-Christ... a consacré par son exemple l'obéissance qui est due aux Puissances temporelles; & nul Evêque ne doit rougir de subir un pouvoir que Jesus-Christ a reconnu. Les Prélats d'aujourd'hui ont-ils des privilèges que S. Pierre & S. Paul n'eussent pas eus. Ainsi, bien loin que dans les premiers siècles de l'Eglise on ait voulu introduire, en ce point

une exception personnelle en faveur des Evêques, les Evêques au contraire ont servi d'exemple pour l'établissement, ou pour la confirmation de la règle, 254

Les principes sur l'autorité des Princes, & l'opinion de ceux qui osent soustraire les Ecclesiastiques à la puissance des Souverains, établissent une parfaite égalité entre les Ministres du premier & du second ordre... Selon Gratien, c'est à la Clericature en général, que l'exemption est attachée, en quelque degré inférieur ou supérieur que le coupable se trouve placé; & c'est pour cela que ce privilège est appelé, *non pas le privilège Episcopal*, mais le privilège Clerical, 253

Boniface VIII écrivoit au Roi Philippe-le-Bel, touchant le procès de l'Evêque de Pamiers : *Selon tous les droits divins, canoniques & humains, les Prélats & les personnes Ecclesiastiques, tant régulières que séculières, sur lesquels les Laïcs n'ont reçu aucun pouvoir, doivent jouir de l'immunité...* Ainsi point de distinction à faire, selon la doctrine de ce Pape, ... & soit que l'on suive la bonne doctrine, soit que l'on soutienne la mauvaise, ni la vérité, ni l'erreur ne distinguent pas en ce point les Evêques du reste des Ecclesiastiques, 254

Un petit nombre de faits remarquables, soit dans la conduite des Empereurs Romains, soit dans celle de nos Rois, montreront clairement que le droit des Souverains sur les Evêques, comme sur les autres Ecclesiastiques, a été parfaitement reconnu, 256

Sous le regne de Louis XIII, le Cardinal de Richelieu étant premier Ministre, quelques Evêques de Languedoc & de Bretagne ayant été accusés d'avoir favorisé une révolte, le Cardinal de Richelieu fit demander au Pape Urbain VIII un Bref par lequel quatre Archevêques ou Evêques du Royaume furent commis pour faire le procès aux Evêques rebelles... M. Molé, qui remplissoit alors la place de Procureur Général, instruit de

L'obtention de ce Bref, représenta à Sa Majesté, qu'encore que les personnes constituées en dignité ecclésiastique, comme les Archevêques & Evêques accusés de crime de Lèse-Majesté, soient déchus de tous privilèges, & sujets à la Justice-Royale, pour leur faire ressentir les peines dues à leurs fautes, il avoit cependant appris que par respect particulier rendu à la personne du Pape, on avoit obtenu de lui un Bref adressant à des Archevêques & Evêques François, pour faire & parfaire le procès aux coupables....; & qu'il supplioit le Roi d'y pourvoir en telle sorte, que les droits de la Couronne, & les Libertés de l'Eglise Gallicane fussent conservés en leur entier. Le Roi Louis XIII ayant égard à cette remontrance si juste, fit expédier des Lettres-Patentes pour l'exécution du dit Bref,.... à la charge du cas privilégié, pour raison duquel le procès seroit fait & parfait par ceux de ses Officiers qu'il commettrait à cet effet, 182 & 283.

Vid. *Droit des Souverains sur les Evêques. Crime de Lèse-Majesté. Jugement des Evêques.*

#### EVOCATIONS DES PROCÈS CRIMINELS.

Le Parlement ne peut évoquer les procès criminels pendans pardevant les Juges des lieux, si ce n'est que sur le vu des charges on connoisse que la matière est légère & ne mérite pas plus ample instruction, 562.

Dans le cas où la matière est légère, le Parlement peut évoquer, en jugeant toutefois sur le champ à l'audience, & en faisant mention dans l'Arrêt de la lecture des charges & informations, le tout à peine de nullité, *Ibid.*

Exception à cet article par rapport aux appointemens sur le rôle de la Tournelle dans les Jugemens desquels on évoque le principal, comme si l'on jugeoit à l'audience, *Ibid.*

Cet usage établi par un Règlement antérieur à l'Ordonnance de 1667, est suivi

nonobstant la prohibition de cette Ordonnance, 563.

Les Baillis & Sénéchaux peuvent-ils aussi évoquer le principal, ou sont-ils restraints à juger seulement *an bene vel male*? *Ibid.*

F.

**FILS DE FAMILLE.** La condamnation capitale prononcée contre un Fils de famille, rompt non-seulement les liens qui l'attachent à sa famille; mais encore ceux qui le lient à la Patrie; le nom de Fils de famille n'est pas moins effacé en sa personne, que celui de Citoyen: & comment un pere ou une mere conserveroient-ils sur lui cet empire domestique que la Loi leur donne, puisque la Loi même le retranche du nombre de ceux sur qui elle exerce sa puissance, en le mettant au nombre des morts? 192.

**FŒTUS INFORME, OU FŒTUS FORMÉ.**

La première, la plus ancienne, & la plus grande des autorités sur cet objet, devoit être celle que l'on tire de l'Exode, chap. 1, v. 22 & 23; mais ce qu'il y a de singulier dans cette autorité, c'est qu'elle favorise également le sentiment de ceux qui approuvent cette distinction, & de ceux qui la rejettent. Si on lit le texte de l'Exode dans la Vulgate, que les Hébraïens soutiennent être entièrement conforme au texte original tel qu'il est aujourd'hui, il n'y a rien dans ce passage qui établisse cette distinction; si au contraire on s'attache à la Version des Septante, la distinction du fœtus informe & du fœtus formé, est clairement établie, 449.

La différence des Versions a produit la diversité des sentimens. S. Augustin dans ses Questions sur l'Exode, Théodoret dans la Question 48, ont suivi la Version des Septante, & Gratien a suivi leur sentiment. Au contraire, Athenagoras, Tertullien, Minutius Felix, avec &c. d'après la Vulgate, n'établissent aucune distinction

tion. S. Basile, dans sa premiere lettre à Amphiloque, exclut positivement la distinction du part informe & du part formé, & prescrit dans l'un & l'autre cas la même pénitence, 450

Les Canons des Conciles qui ont précédé S. Basile, & qui l'ont suivi, ne font aucune mention de la distinction de l'état du part, & prononcent en général les mêmes peines contre ceux qui procurent un avortement, 451

Même partage sur la distinction du part informe & du part formé entre les Philosophes & les Jurisconsultes. Hypocrate & Aristote admettoient cette distinction... mais l'autorité de ces Auteurs n'a fait aucune impression sur les Jurisconsultes Romains, 452

Si les Loix Romaines ne contiennent aucun vestige de cette distinction, on en découvre au contraire de grandes preuves dans les Loix des peuples septentrionaux, qui ont inondé la France & l'Espagne. Dans le Recueil de Lindembrock on trouve trois Loix différentes qui en ont parlé; il en est parlé dans celles des Visigots, liv. 6, titre 3, §. 2 : rien de ce qui regarde le détail des crimes n'a échappé à l'exactitude de leurs Loix; dans celles des Allemands, num. 77, & celles des Bavaois, Leg. Bajuv. iii. 7, §. 19 : cette Loi est conforme à celle des Visigots.... On peut y ajouter l'autorité des Capitulaires de Charlemagne, liv. 6, §. 12;.... la Loi de Moïse y étant insérée, suivant la Version des Septante, 453

De cette différence d'opinions & de Loix, il résulte, 1°. qu'y ayant de part & d'autre des raisons pour établir ou pour détruire cette distinction, il semble que s'il s'agissoit de faire une Ordonnance sur cette matiere, il y auroit lieu de la suivre, & d'imposer des peines plus sévères à ceux qui tuent un enfant déjà formé, qu'à ceux qui préviennent le tems de l'animation, puisque la vie de la mere est en plus grand danger, & que, suivant les principes de la Foi, l'enfant déjà formé

*Tome V.*

est privé, par une mort avancée, de l'espérance du bonheur éternel, *Ibid.*

Il résulte, 2°. que d'un côté l'autorité de l'Ecriture étant douteuse & celle des Peres incertaine, & que de l'autre, y ayant une diversité de décisions, soit dans les Canons & les Loix Romaines, qui condamnent par leur silence la distinction du Fœtus informe ou formé, soit dans les Loix de quelques Provinces qui l'ont autorisée, il seroit peut-être difficile de l'établir sans une nouvelle Ordonnance, qui en fit une Loi à l'avenir, 454

*Vide Avortement... Grosseffe... Part.*

FRANÇOIS. C'est une maxime inviolable qu'un François ne peut jamais être traduit ni en premiere instance, ni même par appel devant un Juge étranger. En vain voudroit-il lui-même y donner son consentement, la Loi réclamerait pour lui contre lui-même, & il ne lui seroit pas permis de violer cette portion de l'ordre public, qui regarde l'utilité commune de de l'Etat, encore plus que l'avantage des Particuliers, 87.

G.

GÉNÉRAL D'ARMÉE. Un Vicaire Général des Armées peut-il être considéré comme le propre Curé & le Pasteur légitime du Général de l'Armée?

112

Si tous les Nobles qui reviennent dans le lieu de leur demeure ordinaire, sont affranchis de la Jurisdiction déléguée du Vicaire Apostolique, & soumis à la Jurisdiction de leurs Evêques, un Général d'Armée qui a une demeure ordinaire, n'a point, lorsqu'il est hors du camp, pour Pasteur légitime le Vicaire Général de l'Armée; & son propre Curé est celui de son domicile ordinaire.

Quand on voudroit soutenir que le Lieutenant Général des armées de l'Empereur & du Roi d'Espagne n'avoit aucune espece de domicile dans les Pays-Bas, quelle seroit la Loi qu'il faudroit

*SSff*



suivre pour connoître quel est son propre Curé, son Pasteur légitime? Celle qui décide que les Officiers qui n'ont pas de domicile dans les Pays-Bas, sont soumis au délégué apostolique, *quandû exercitus consistit*; & que, lorsque l'armée n'est plus assemblée, quand le devoir des Officiers leur permet de la quitter, ils cessent par conséquent de reconnoître l'autorité du Vicaire des Armées, 116

Zypœus, dans ses Réponses du Droit Canonique, au tit. *de off. Just. Delegati*, le décide ainsi, *Ibid.*

#### GRADUÉS.

Le droit des Gradués n'a pas moins lieu dans la Bretagne, dans la Provence & dans l'Artois, depuis que ces Provinces sont réunies à la Couronne, que dans les Eglises qui ont toujours été sous la domination du Roi, 377

Par un Arrêt, du Grand Conseil du 15 Juin 1643, le droit des Gradués de l'Université de Paris a été étendu dans la Bresse, 382

#### GRAND'CHAMBRE.

Partage de Jurisdiction entre la Grand'Chambre & la Tournelle, 614  
*Vide* Parlement.

#### GRANDS-JOURS.

Leur objet, temps & lieux où ils se doivent tenir. Juges & Officiers qui les composent; compétence, exécution des Arrêts qui y sont rendus. 520 & *suiv.*

#### GREFFIERS DES PARLEMENS.

Différentes especes; tems de leur création, leurs fonctions, leur serment, leurs salaires, 624 & *suiv.*

#### GROSSESSE-DÉNONCIATION.

Dans quel cas la dénonciation de la grossesse doit-elle être faite?

L'ancien droit en fixoit la nécessité dans le cas du divorce. Dans le second tems de la législation sur cet objet, ainsi

que dans le troisieme, elle devoit être faite pendant le mariage; & les dernieres Loix l'exigent même dans le cas de la mort du mari, 436

Quelles étoient les personnes qui devoient, ou pouvoient faire cette dénonciation?

Autrefois la femme seule étoit tenue de la faire, sans doute parce que tant que l'enfant qui *in utero est*, n'est pas né, il n'est qu'une portion de sa mere, dont la puissance sur cette partie d'elle-même, dure jusqu'à la naissance de la puissance du pere, qui ne commence qu'au moment de la nativité, (434). Mais les femmes ayant appris l'art de dissimuler leur grossesse, & pour remédier aux inconvéniens qui en pouvoient résulter, (*Ibid.*), une nouvelle Jurisprudence a permis au mari de dénoncer la grossesse de sa femme; elle a donné la même permission au pere de la femme qui n'a pas dénoncé son état, lorsque sa fille est en sa puissance; il semble que par une juste interprétation de la Loi, on doit aussi accorder au pere du mari la même faculté, afin qu'il puisse par une visite de sa belle-fille, assurer la vérité de sa grossesse, & l'existence de l'état de son fils, *Ibid.*

A quelles personnes falloit-il dénoncer la grossesse?

Elle doit être faite à tous ceux qui sont intéressés à la naissance de l'enfant... La dénonciation devant être faite & par ceux qui ont intérêt à la conservation du Part, & à ceux que sa naissance peut intéresser, on ne peut refuser ce droit à un aïeul, qui est intéressé non-seulement à exclure de sa famille des étrangers qu'on voudroit y introduire par la voie de la supposition, mais aussi à y conserver ceux que la nature y a fait naître, 437

Dans quel tems la grossesse devoit-elle être dénoncée?

Le Senatus-Consulte Plancien prescrivoit à la femme terme de trente jours

pour faire cette dénonciation.... Le Préteur la recevoit souvent, même après les trente jours, mais il ne la recevoit qu'avec connoissance de cause.... Les Loix ne prescrivent aucun tems certain au mari pour demander que l'on donne des gardes à sa femme, dont il dénonçoit la grossesse : cependant les Jurisconsultes paroissent avoir pensé qu'il étoit comme sa femme soumis au terme de trente jours prescrit par le Senatus-Consulte Plancien, puisqu'ils disent qu'après ce tems expiré, il ne doit plus être écouté qu'en connoissance de cause, 439

*En quel lieu la dénonciation devoit-elle être faite ?*

Dans le lieu du domicile du mari, de son pere, de la femme, ou de tous ceux qui pouvoient y avoir intérêt, quand ils demeuroient dans une Ville; mais pour les habitans de la campagne, la dénonciation, suivant les Jurisconsultes, devoit être faite au domicile du mariage, 440

*Que falloit-il dénoncer ?*

A l'égard de la femme, il suffisoit qu'elle dénonçât qu'elle étoit enceinte des œuvres de son mari : mais la dénonciation qui étoit faite par le mari, devoit contenir une sommation à la femme de déclarer si elle étoit, ou si elle n'étoit pas grosse, & de venir faire sa déclaration devant le Préteur, 441

*Quels étoient les effets de la dénonciation ?*

Si la dénonciation de la grossesse étoit faite par la femme à son mari, elle le mettoit dans la nécessité de lui déclarer, ou qu'il ne croyoit pas qu'elle fût enceinte, ou que si elle étoit enceinte, ce n'étoit pas de son fait. Il étoit de plus obligé de lui envoyer des gardes pour prévenir les fraudes & les suppositions, 442

Si c'étoit le mari qui vouloit rendre publique la grossesse de sa femme, il pouvoit l'obliger de comparaître devant le

Préteur, de déclarer la vérité de son état, & si elle refusoit de venir & de répondre, le Juge pouvoit l'y contraindre sous différentes peines. Mais la déclaration que la femme faisoit, lorsque le serment lui avoit été déféré, étoit considérée comme absolument décisive, 440

Un troisieme effet de la dénonciation de la grossesse, soit qu'elle vienne du mari ou de la femme, est la faculté que l'un ou l'autre a de demander que la femme soit visitée par des Sages-femmes, que le Juge seul a droit de nommer. C'est aussi au seul Juge qu'il appartient de fixer le nombre des Sages-femmes qui feront la visite, & d'indiquer la maison dans laquelle la femme sera vue & visitée, 440

Un quatrieme effet de la dénonciation est, que dès le moment où l'état de l'enfant peut être contesté, il soit donné des gardes à la mere, dont les fonctions pendant la grossesse, & dans le tems de l'accouchement, sont exactement prescrites dans le §. 10 de la Loi 1, au digeste de *insp. Vent.* 441

Les questions d'Etats, que les Loix appellent *Præjudiciales*, sont une suite naturelle de la dénonciation de la grossesse, 442

Il est vrai que l'omission de la dénonciation & de toutes les formalités qui la suivoient... n'empêchoit pas la mere de soutenir sa qualité de mere légitime; le mari pouvoit toujours, même quand il avoit gardé le silence, reconnoître ou désavouer l'enfant : mais l'état de l'enfant ne pouvoit jamais recevoir aucune atteinte par la négligence de ses parens, 443

Néanmoins comme l'objet des Loix, qui avoient ordonné de dénoncer la grossesse, & qui avoient prescrit les formalités qu'il falloit observer après qu'elle étoit dénoncée, étoit d'assurer la vérité du fait de la grossesse, de la naissance & de l'existence de l'enfant; de mettre en sa faveur la présomption; l'omission de la dénonciation & des formalités qui

devoient en être les suites, avoit ses inconvéniens. Premièrement, elle faisoit présumer la supposition & la fausseté de la grossesse, *Ibid.*

Secondement, le mari qui n'avoit point déferé à la dénonciation de sa femme, qui n'avoit fait aucune protestation, qui avoit négligé de lui envoyer des gardes, étoit tenu de reconnoître l'enfant, qui étoit toujours présumé légitime, & de lui donner des alimens, jusqu'à ce qu'il eût prouvé clairement, ou que la grossesse de sa femme étoit un songe, ou qu'il n'étoit pas le pere de l'enfant. *Secus*, s'il avoit envoyé des gardes à sa femme: qu'elle n'auroit pas voulu recevoir; s'il avoit demandé qu'elle fût visitée, & qu'elle n'y eût pas consenti; en ce cas la présomption étoit contre l'enfant, le mari n'étoit point obligé de le reconnoître, jusqu'à ce qu'il eût prouvé la vérité de son état, 442

#### *Fausse dénonciation de grossesse.*

Si la femme avoit dénoncé faussement sa grossesse, on distinguoit: ou elle l'avoit fait de bonne foi, surprise elle-même par des apparences trompeuses... en ce cas elle n'étoit jamais condamnée à aucune peine, pas même à la restitution des alimens: ou au contraire, elle s'étoit dite grosse par fraude ou par malice... En ce cas, elle étoit punie, 1°. par la restitution de tout ce qu'elle avoit reçu *vantris nomine*; 2°. par la condamnation aux dommages & intérêts, quelquefois considérables; 3°. par l'infamie, *Ibid.*

Son pere, lorsqu'il avoit faussement dénoncé la grossesse, ou qu'il avoit été complice de ses fraudes, étoit soumis aux mêmes peines, 443

Si le mari s'étoit trompé, en demandant que sa femme fût vue & visitée: ou s'il avoit eu dans cette démarche pour objet de faire injure à sa femme, & en ce cas les Jurisconsultes le soumettoient à la peine arbitraire qui étoit la suite de l'abus qu'on en appelloit *iniuriarum* &c. ou

trompé par les artifices de sa femme, engagé par le trop grand desir d'avoir des enfans, il avoit cru trop légèrement qu'elle étoit grosse. En ce cas, les Jurisconsultes l'excusoient, *Ibid.*

#### *Grossesse cellée.*

L'Ordonnance de Henri II, pour les femmes qui ont cellée leur grossesse, est plus sage & plus sévère que toutes les Loix Romaines: plus sage, en ce qu'elle oblige les femmes à déclarer leur grossesse, & leur enfantement, afin que les Officiers puissent veiller à la conservation de l'enfant; plus sévère, en ce qu'elle ordonne que toute femme, dont l'enfant se trouve avoir été privé du Baptême & de la sépulture publique, soit toujours sans aucune autre preuve que celle résultante du défaut d'avoir cellé son état, réputée avoir homicide son enfant, & pour réparation, punie de mort, 464

- Vid. *Fetus... Avortement... Part.*

#### H.

**HÉRÉSIE.** Le crime d'hérésie est un crime mixte, & les Souverains sont en droit d'en connoître par rapport à la tranquillité publique, & à la police de leurs Etats, 258

#### **HIÉRARCHIE.**

Dans l'ordre de la Hiérarchie, les Evêques, sont à la vérité, plus élevés que le reste des Ecclesiastiques: ils possèdent la plénitude du Sacerdoce, & le pouvoir des Clefs, dont la véritable Jurisdiction Ecclesiastique est une suite, leur est confiée, 251

Suivant les différens degrés de la Hiérarchie, que les Apôtres ont établie par l'inspiration du Saint-Esprit, il n'y a point de différence entre les personnes Ecclesiastiques qui se trouvent dans le même degré. Jesus-Christ a établi des Apôtres, des Evêques, des Docteurs; mais on ne voit en aucun endroit qu'il ait établi des Cardinaux, 291

Suivant la doctrine des Apôtres, il n'y

a rien dans l'Etat Ecclésiastique qui soit au-dessus des Evêques. il peut y avoir ent. e eux différens degrés par rapport à l'exercice de la Jurisdiction; mais il est toujours certain que, suivant l'ordre de la Hiérarchie, tout Ecclésiastique qui n'est point Evêque, est au-dessous des Evêques, *Ibid.*

## HUISSIERS DES PARLEMENS.

Leurs qualités, examen, réception, serment, prérogatives, 630 & suiv.

## I.

**INDISSOLUBILITÉ-MARIAGE.** Sine-sius (Epi. 105.) écrivoit à son frere dans le cinquieme siecle, qu'il ne pouvoit se résoudre à quitter sa femme, parce qu'il l'avoit reçue de Dieu & de la Loi, par les mains d'un Ministre Sacré, 427

## INDULT.

L'unique raison qui a engagé nos Rois à prendre du Pape des Indults pour pourvoir aux Prélatures des Eglises des Provinces nouvellement réunies à la Couronne, quoiqu'elles eussent fait partie de son ancien Domaine avant leur séparation, est la faute qui fut faite par ceux que François I chargea de dresser le Concordat, qui y copierent trop fidelement les termes de la Pragmatique-Sanction, quoique le Concordat fût fait pour l'abolir; & parce que dans la Pragmatique, qui est antérieure à la réunion de la Provence & de la Bretagne, on n'avoit parlé que du Royaume & du Dauphiné, ils n'employèrent que les mêmes expressions, sans y ajouter la Provence & la Bretagne. S'ils n'avoient parlé que du Royaume en général, ils auroient agi plus prudemment & plus utilement pour la France... Mais l'expression singulière du Dauphiné, ajoutée mal-à-propos à l'énonciation du Royaume en général, rendit le droit du Roi équivoque sur la nomination aux Prélatures de la Provence & de la Bretagne;... & donna lieu à la Cour de Rome de pré-

tendre que les termes du Concordat devoient être entendus à la rigueur.... Alors nos Rois, pour surmonter les difficultés de la Cour de Rome, & le relâchant en quelque maniere des regles ordinaires, prirent le tempéramment d'obtenir différens Indults pour s'assurer la nomination aux Prélatures dans les Provinces qui ne sont pas nommément comprises dans le Concordat, 375, 376, 377

**INDULT DU PARLEMENT.** Par le dit-cours que le premier Président du Parlement tint en l'année 1494 au Cardinal de Léon, lorsqu'il vint prendre congé de la Cour avant que d'aller à Rome, il paroît que le Roi étoit en usage d'accorder aux Officiers du Parlement des Mandemens adressés aux Collateurs, pour leur recommander de donner des bénéfices à ces Officiers. Mais ces sortes de Mandemens, dont le sieur Pinsson parle dans son Traité des Régales, & qui n'imposoient aucune nécessité,... n'ont aucun rapport au Droit de Joyeux Avènement,... & il est bien vraisemblable que l'Indult du Parlement, fondé sur des titres plus anciens que les Bulles d'Eugene IV, ayant souffert une interruption depuis le Concile de Basse & la Pragmatique, le Parlement étoit réduit à demander au Roi des lettres de recommandation aux Collateurs, afin que le bien & l'avancement que le Roi faisoit à ses Officiers, ne leur fût pas inutile. 361

Il a lieu dans la Bretagne, dans la Provence & dans l'Artois, comme dans les Eglises qui ne sont jamais sorties de la domination de nos Rois, 377

Un Arrêt du Grand-Conseil a jugé que l'Indult du Parlement avoit lieu dans la Franche-Comté, 382

**INÉGALITÉ de naissance & de bien.** Les Loix saintes & salutaires que la sagesse & la pureté des Mœurs Romaines avoient promulguées sur & contre l'inégalité de naissance, n'ont point été reçues parmi nous, 91

Quelque grande que soit l'inégalité dans les biens, cette circonstance ne peut, par

c. e. même, former qu'une présomption souvent équivoque de séduction, 92

INSTITUTION UNIVERSELLE. Communautés Religieuses autrefois regardées comme incapables de recueillir l'effet d'une Institution universelle... La Jurisprudence s'est relâchée à cet égard, ... mais quoique ces sortes de dispositions soient aujourd'hui tolérées, elles sont toujours peu favorables, surtout lorsqu'elles sont excessives ou *pravis artibus quæsitæ*. 192

JUGE. Lorsqu'un Juge est délégué pour connoître de toutes les contestations qui naîtront dans l'étendue d'un certain territoire, il seroit inutile & impossible de les lui désigner toutes séparément; mais s'il n'est commis que pour juger une affaire particulière, il ne suffit pas de dire qu'on le commet pour juger d'une cause qui s'agit entre deux *Quidams*; il faut, pour qu'il puisse exercer sa commission, que les personnes soumises à sa Jurisdiction soient expressément nommées dans sa commission, 130

Le ministère du Juge déclare l'innocence & ne la donne pas, 144

Tous Juges, à la réserve des Juges & Consuls des Marchands & des moyens & bas Justiciers, peuvent connoître des inscriptions de faux, incidentes aux affaires pendantes devant eux, 547

Exceptions à cette règle, tirées de la qualité des personnes qui ne peuvent être jugées que par le Parlement, les Conseillers, les Ducs & Pairs, &c. 548

Deux sortes de Juges en général, les Juges Royaux, les Juges des Seigneurs, *Ibid.*

Nul Juge subalterne n'est en droit de juger en dernier ressort, qu'après avoir fait statuer sur sa compétence dans les formes prescrites par les Ordonnances, 566

Equité de cette maxime en faveur des accusés qui seroient privés du droit à eux accordé par les Ordonnances d'être jugés successivement en deux Tribunaux, *Ibid.*

Trois âges différens de la Jurisprudence

sur ce point;

668

Dernier âge de la Jurisprudence, qui nécessite de faire juger la compétence, quand même l'accusé ne la demanderoit pas, préférable aux deux autres

Inconvénient de s'en écarter, 569

### JUGEMENT DES EVÊQUES-Pape.

L'ambition de la Cour de Rome ajouta une nouvelle difficulté à celles qui pouvoient se trouver déjà dans le Jugement des Evêques: elle voulut mettre ces Jugemens au nombre des Causes majeures, & soutenir qu'ils lui étoient réservés; elle trouve le fondement de cette prétention, comme de beaucoup d'autres, dans les fausses Décrétales.... Le Pape ne voyant pas, ou ne voulant pas voir, que ce n'étoit que par l'autorité des Princes que les Evêques connoissoient des crimes non Ecclésiastiques, crut être en droit de prendre connoissance indistinctement de tout crime commis par un Evêque. Pendant quelque tems les Evêques de France, & le Roi soutinrent leurs droits avec vigueur... Mais depuis les Croisades, depuis Grégoire VII,.... & pour tout dire en un mot, depuis que l'ignorance eut armé les Papes, & désarmé les Rois, les Souverains obligés de céder au tems... n'entreprirent qu'avec peine le procès d'un Evêque, ou l'abandonnerent souvent, après l'avoir entrepris, pour ne se pas commettre avec la Cour de Rome, 266

Faut-il s'étonner si les Rois ayant à combattre la prévention des Evêques sur l'exemption dont ils croyoient avoir droit de jouir, & l'usurpation des Papes.... ont eu tant de peine depuis le commencement de la troisième Race jusqu'à présent, à revenir au droit commun; &.... ne doit-on pas admirer au contraire, que, malgré de si grands obstacles, le droit des Princes ait pu se soutenir & se conserver en son entier? 267

Sous le regne de François I... les lumières croissant de jour en jour, on

commença à s'élever contre l'entreprise que le Pape faisoit sur l'autorité des Métropolitains & de leurs suffragans, en se réservant le Jugement des Evêques, 278

Sous le regne de Charles IX, le Pape ayant voulu faire instruire en 1563, des procès criminels contre six Evêques François accusés de favoriser les nouvelles opinions.... les fortes remontrances que l'Ambassadeur du Roi à Rome fit au Pape à ce sujet, obligerent sa Sainteté à abandonner cette entreprise, 280

On ne doit pas trouver étrange que la disposition du Concile de Trente, qui réserve au Pape seul le Jugement des crimes graves commis par des Evêques, ait été mise au nombre des principales raisons, qui doivent mettre un obstacle éternel à la réception de ce Concile dans ce Royaume, 283

Non-seulement Me Charles Dumoulin, mais encore deux grands Magistrats, M. le Président le Maître & M. du Vair, observent dans leur avis sur la réception du Concile de Trente, que la réserve au Pape, des procès criminels des Evêques ne répugne pas seulement à l'autorité des Métropolitains & du Concile Provincial; mais qu'elle est directement contraire au pouvoir du Roi & de ses Officiers qui ont droit de connoître du cas privilégié, à l'exclusion du Pape & de tous autres Juges Ecclésiastiques, même contre des Evêques & des Archevêques. Cet avis est d'autant plus remarquable, qu'il fut donné en 1593, au milieu des fureurs de la Ligue, pour l'assemblée à laquelle on donna le nom d'Etats de la Ligue, dans un tems où l'autorité Royale étoit comme anéantie, & où le Pape étoit presque le Roi en France, 284

Vid. *Pape*, ses prétentions sur le Jugement des Cardinaux.... *Procès-Criminel*.... *Evêques*.

JURISDICTIONS. Ce qui distingue l'ordre des Jurisdictions, n'est pas la raison ni le motif de décider; c'est la qualité & l'intérêt de la Partie qui agit, l'objet

direct & principal de son action... Quand l'objet auquel on aspire est purement spirituel, l'action est purement spirituelle; mais aussi l'action est toute profane, quand son objet est tout séculier, 84

#### JURISDICTION en matiere criminelle.

En matiere criminelle, il n'y a que deux degrés de Jurisdiction dans les cas qui méritent peine afflictive, 556

Voy. *Appellations*.

JURISDICTION ROYALE. L'ancienne & constante doctrine du Royaume est, que le pouvoir des Rois sur les personnes Ecclésiastiques, est de droit divin, naturel & humain, 318

Que les constitutions Ecclésiastiques ne sont point contraires à ce droit, parce que les crimes privilégiés n'y sont jamais censés compris, & que si on vouloit les y comprendre, elles feroient nulles, soit comme contraires au droit divin, soit parce que la Jurisdiction Ecclésiastique exerceroit par-là un pouvoir direct sur les Loix des Princes qui ne reconnoissent pour supérieur que Dieu seul dans ce qui regarde leur puissance temporelle, 319

Que n'y ayant point de distinction à faire contre un pouvoir universel, le pouvoir des Rois s'étend sur toutes les personnes Ecclésiastiques.... Les Evêques & les Cardinaux y sont assujettis comme les autres, *Ibid.*

Que les Cardinaux, en acquérant ce titre, ne cessent point d'être Sujets du Roi & ses Justiciables, *Ibid.*

Que la distinction du délit commun, & du cas privilégié, est si ancienne dans le Royaume, à l'égard de toute sorte d'Ecclésiastiques, qu'il n'y a point de mémoire du contraire, & que tout ce que l'Eglise peut prétendre est qu'on lui laisse la connoissance du délit commun; *Ibid.*

Qu'il peut y avoir néanmoins des cas si graves & si atroces, que le Roi pourroit en faire d'abord une prompte justice, sans attendre que l'Eglise eût usé de son pouvoir contre les coupables; *Ibid.*

Que le Roi ne peut jamais être contraint d'aller plaider dans une Cour étrangère pour la conservation des droits de sa Couronne & de Sa Majesté Royale, dont il est toujours le seul Juge; 320

Qu'il est sans exemple que le Procureur du Roi, partie nécessaire dans tous les procès criminels, même contre les Ecclésiastiques, les ait jamais poursuivis devant d'autres Tribunaux, que ceux qui sont composés des Officiers du Roi, *Ibid.*

De quelque privilege que la Cour de Rome ait voulu flatter les Ecclésiastiques, pour se les assujettir entierement, le droit est certainement pour les Princes. . . . Si le droit naturel est pour les Princes, il n'y a que le droit divin qui ait pu y déroger; & ce droit divin ne peut se trouver que dans l'ancienne ou la nouvelle Loi. Or, ni l'une ni l'autre ne donne aucune atteinte au pouvoir des Princes sur les Ecclésiastiques dans les matieres temporelles; au contraire l'un & l'autre le confirment... Le droit des Princes a été plutôt augmenté que diminué par les principes du Christianisme; & ce droit qui n'étoit auparavant qu'un droit humain & naturel, est devenu, depuis l'établissement de la Religion, un droit divin & un précepte positif de la Loi nouvelle, 337

Si l'Eglise a quelque privilege qu'elle tient tout entier de la grace & de la protection des Souverains, les Souverains qui ont pu l'accorder ou ne l'accorder pas, peuvent l'étendre ou le limiter à leur gré, le révoquer, le suspendre, le tempérer comme il leur plait. Ainsi l'ont fait les Empereurs Romains auteurs de ce privilege. . . L'Eglise a applaudi à cet égard à leurs Loix. . . Ces Loix ont survécu à la destinée de l'Empire Romain; la France, sur-tout, les a reçues & observées sous la premiere race de nos Rois, comme l'Eglise l'a reconnu elle-même dans un Concile, . . si dans la suite, . . les anciennes maximes ont paru être ébranlées, si les défenseurs de la Jurisdic-

tion Ecclésiastique en ont avancé de nouvelles, . . on a bientôt reconnu la fausseté des principes & le danger des conséquences du privilege abusif que le Clergé vouloit s'attribuer, & qui tendoit à faire jouir les Clercs d'une impunité pernicieuse à la société, les rendoit sujets du Pape, qui prétendoit ériger par-là une Monarchie, même temporelle, sur les Ecclésiastiques répandus dans tous les états des Princes Chrétiens, 338, 339

Le piege tendu à la piété des Princes, sous le voile de la Religion, étant aperçu, on revint à la sagesse & à la simplicité de l'ancien droit. Ce retour fut marqué par des traits éclatans, & entre autres par des Lettres d'abolition, qu'un Archevêque de Bourges fut obligé d'obtenir du Roi, pour avoir avancé dans des Statuts Synodaux que les Clercs ne pouvoient être ni poursuivis, ni punis civilement ou extraordinairement par un Juge séculier. Ainsi on rétablit pleinement la distinction que les Empereurs Romains avoient faite entre le crime Ecclésiastique & le crime politique; & les Papes ont reconnu eux-mêmes qu'il y a certains cas énormes qui sont perdus aux coupables le privilege cléral, du nombre desquels est sur-tout le crime de Lèse-Majesté, 339

Les Evêques n'ont rien en cette matiere qui les distingue des Ministres inférieurs. . . Aussi les Princes se sont toujours maintenus dans la possession de connoître des crimes commis par les Evêques, comme de ceux commis par d'autres Ecclésiastiques, *Ibid.*

Quatre tems principaux fournissent les preuves de cette possession,

Le premier, depuis la venue de *Jesus-Christ*, jusqu'au regne des enfans de Constantin. Le second, depuis ce regne, jusqu'au commencement de la seconde race de nos Rois. Le troisieme, depuis la seconde race, jusques vers le commencement de la troisieme. Le quatrieme & dernier, depuis la troisieme race jusqu'à présent.

présent. De ces quatre tems, le troisieme seul est douteux, à cause des mauvaises maximes qui commencerent à s'introduire alors sur l'autorité des Princes & celle des Papes. On trouve dans les trois autres des preuves certaines du droit des Princes,

340

Les Cardinaux ont l'honneur d'être consacrés au service de la premiere Eglise, il sont à présent les Electeurs des Papes & les Conseillers nés du Souverain Pontife; cet honneur peut bien les distinguer, mais non pas les soustraire à l'autorité temporelle des Rois. L'engagement qu'ils contractent avec le Pape n'étant que d'un droit purement civil & positif, ne peut rompre les nœuds naturels & indissolubles qui attache un sujet à son souverain : toute autre obligation doit céder à ce premier devoir,

341

Il ne faut donc pas s'étonner, si depuis que les Cardinaux sont parvenus au point de grandeur où nous les voyons aujourd'hui, on n'a pas douté en France que le Roi ne fût en droit de leur faire faire leur procès, lorsqu'ils commettoient un crime, & sur-tout un crime de Lèse-Majesté,

342

Si des considérations de politique, si des raisons d'Etat, & souvent des conseils inspirés par des intérêts particuliers, ont suspendu quelquefois le jugement de ces grandes & importantes affaires, l'autorité du Roi n'a souffert aucun préjudice, puisqu'il ne faut pas être moins compétent pour instruire un procès que pour le juger, & pour décréter un coupable que pour le condamner. Ainsi..... dès qu'il s'agit d'un crime commis par un Cardinal dans le Royaume, & à plus forte raison, si ce crime est un crime de Lèse-Majesté, le Roi seul peut venger Sa Majesté méprisée; & il aviliroit ce caractère auguste qu'il n'a reçu que de Dieu, s'il demandoit à un Prince étranger justice contre son Sujet,

342

Vid. *Puissance temporelle.... Autorité du Roi sur les Ecclésiastiques.... Droit*  
Tome V.

du Roi sur les Evêques..... *Autorité légitime de nos Rois sur les Cardinaux François... Privilege Clerical.... Procès criminel-Evêques... Jugement des Evêques... Pape... ses prétentions sur les jugemens des Cardinaux.*

L

**LEGISLATION ROMAINE** sur les délits commis par les Ecclésiastiques. Toutes les fois qu'il s'agit de la Religion, Arcade & Honorius décident que c'est aux Evêques qu'il appartient de juger; mais que les autres causes qui regardent l'exercice du droit public, doivent être jugées par les Juges ordinaires suivant les Loix,

224

Théodose le jeune, en écrivant au Concile d'Ephèse par le Comte Candidien, défendit à ce Concile d'y agiter aucune accusation criminelle; & il ordonna que si l'on en formoit de cette qualiré, elle ne pût être poursuivie qu'à Constantinople,

*Ibid.*

Justinien.... a divisé les crimes qu'un Ministre des Autels pouvoit commettre, en crimes propres à son état, & qui violoient seulement la discipline Ecclésiastique, ou en crimes civils ou communs, qui étoient contraires à l'ordre général de la police publique. Il attribue la connoissance des premiers aux Evêques, & des derniers aux Magistrats,

*Ibid.*

Cet Empereur ajoute quelques tempéramens à cette distinction par sa Novelle 123. Il veut qu'on obtienne sa permission avant que de pouvoir accuser un Evêque devant un Juge séculier,

*Ibid.*

Il donne à l'accusateur la liberté de s'adresser d'abord à l'Evêque, ou de porter d'abord son accusation devant le Magistrat; mais soit que l'Evêque ou le Magistrat ait été saisi le premier, il faut toujours, si c'est un crime civil ou commun, que le Juge séculier en fasse justice ou seul ou après l'Evêque. La plus grande grace que Justinien fasse par cette Novelle aux

T t t t



**Ecclésiastiques**, est que si l'Evêque prétend que le jugement prononcé par le Magistrat est injuste, l'exécution en soit différée, jusqu'à ce que l'Empereur ayant entendu les raisons de l'Evêque & du Magistrat, ait décidé pour ou contre l'exécution de la Sentence, 225

Tel a été le dernier état de la Jurisprudence Romaine sur cette matière... à laquelle l'Eglise même a applaudi, *Ibid.*

Les Collecteurs des Constitutions Ecclésiastiques, ont inséré les Loix de l'Empereur Justinien dans leurs collections. Les Souverains Pontifes en ont fait l'éloge.... & si l'on prétendoit éluder ces louanges, en disant qu'elles ne tombent pas sur les Nouvelles où l'Empereur Justinien a marqué les bornes de la Jurisdiction Episcopale dans les procès criminels des Ecclésiastiques, il seroit aisé de répondre à cette objection par l'autorité du Pape saint Grégoire le Grand, qui, dans l'instruction qu'il donne à *Jean le défenseur* allant en Espagne, cite expressément la Nouvelle 123 de Justinien par rapport aux procès civils & criminels des Evêques, & entr'autres le Chapitre VIII de cette Nouvelle... On ne doit donc pas être surpris si Hincmar & Yves de Chartres attestent que les Nouvelles de Justinien étoient observées dans l'Eglise Romaine, & si Gratien, à l'exemple des anciens Collecteurs Grecs, les a mêlées avec les Canons dans son Décret, 226

**LETTRES D'ABOLITION.** Ces lettres ont-elles un effet rétroactif? S'étendent-elles également sur le passé, & sur l'avenir? 142

Deux propositions générales peuvent écarter une partie des difficultés de cette question, & la renfermer dans ses bornes légitimes,

Première Proposition. Il ne s'agit point d'examiner scrupuleusement si la Loi fameuse, *Indulgentia Principis quos liberat, notat*, est reçue dans nos mœurs; si la grâce du Prince efface jusqu'au moindre

vestige de cette honte qui est inséparable du crime; ou si remettant la peine, il n'est pas en son pouvoir de réparer l'atteinte mortelle que la réputation du criminel a reçue par sa faute, *Ibid.*

Papon, Denis Godefroy, & Bugnon attestent qu'un usage favorable a tempéré dans le Royaume (de France) l'extrême rigueur de cette Loi Romaine, 43

Dans le Droit Romain, même le jugement de cette question dépendoit uniquement de la manière & des termes dans lesquels le Prince avoit expliqué sa volonté. Si, n'accordant qu'une remission & une indulgence imparfaite, il paroïsoit avoir seulement voulu faire grâce de la peine civile, la peine naturelle, qui n'est autre que l'infamie, survivoit à la restitution: mais lorsque l'Empereur avoit donné une entière abolition, l'honneur, la dignité, la réputation du coupable étoit rétablie dans son premier état, *Ibid.*

Seconde Proposition. On peut en général distinguer deux sortes de restitutions; les unes de *justice* & les autres de *grâce*, *Ibid.*

Les premières sont des restitutions accordées par la Loi..... des preuves de l'innocence de celui qui vient se justifier, & non pas de l'indulgence du Souverain, 144

Les secondes sont au contraire de véritables grâces, marques éclatantes de la bonté du Prince, qui, comme loi vivante, a le droit de faire cesser en certaines occasions le pouvoir des Loix générales, & de suspendre le cours de sa justice pour signaler sa clémence, *Ibid.*

Dans les *restitutions de justice*, on ne doute point que le jugement ait un effet rétroactif, parce qu'attaquant le principe & le fondement de l'incapacité, dès que l'innocence paroît, non-seulement toutes les suites du crime sont effacées de plein droit, mais on juge qu'elles n'ont jamais subsisté. Est-il aussi facile de donner un effet rétroactif aux *restitutions de grâce*,

qui ne viennent point de l'innocence de ceux qui les obriennent, mais de la seule clémence du Prince qui les accorde,

*Ibid.*

Le Roi peut donner telle étendue qu'il lui plaît à ses grâces... pourvu que ce ne soit pas au préjudice d'un tiers : mais il faut que sa volonté soit connue par les lettres mêmes de restitutions ; & lorsqu'il ne s'est point expliqué précisément sur les actes passés pendant l'incapacité de l'impétrant, quelle règle doit-on suivre ?

145

Il faut distinguer deux cas différens....

*Premier cas.* Lorsque l'acte en soi est valable, & n'a d'autre défaut que l'incapacité qui résulte d'un crime précédent, sans qu'on puisse le regarder comme un nouveau crime. *Second cas.* Lorsque l'acte est non-seulement défectueux par le tems dans lequel il est passé, mais augmente encore le crime qui avoit produit l'incapacité,

146

Le *premier cas* peut paroître très-difficile à décider ; car, si d'un côté, on peut dire que l'incapacité est une partie de la peine, & que la Loi éteignant la peine avec le crime, on ne peut en faire subsister une partie contre l'intention du Prince, qui par des lettres d'abolition rétablit expressément l'impétrant dans la possession & jouissance de ses biens, ainsi qu'il a fait ou pu faire auparavant toutes procédures & condamnations, & comme si rien ne s'en étoit advenu ; qu'on ne peut donner trop d'étendue à ces sortes de grâces, puisque, suivant M. Cujas, c'est à elles que s'appliquent les paroles de la Loi 3, ff. de *Constitutionibus Principum* : d'un autre côté, on peut répondre que la peine n'est effacée, n'est remise, n'est abrogée que pour l'avenir, & non pour le passé, & que l'incapacité étant une partie de la peine, elle ne cesse aussi que du jour des lettres d'abolition ; qu'étant de principe général que les lettres d'abolition n'ont d'effet que pour ce qui est expressément contenu dans la grâce du Prince, on ne doit point faire violence aux termes des

lettres pour leur donner une extension qui n'est point comprise dans l'intention du Roi,

*Ibid.*

On pourroit ajouter, que si les restitutions de grâce avoient, comme les restitutions de justice, un effet rétroactif, il n'y auroit pas de différence entre un innocent absous par la Justice, & un coupable absous par la grâce du Prince ; qu'à la vérité le Roi peut égaler l'un à l'autre, mais qu'il faut qu'il déclare expressément cette volonté,

147

Qu'il doit y avoir quelque différence entre un sujet fidèle qui, après avoir été pris par les ennemis de l'Etat, revient en France jouir du droit de retour, & un sujet auquel le Prince fait grâce par un excès d'indulgence,

148

Que le Droit Romain ne donne pas un effet rétroactif aux lettres d'abolition contre les actes consommés pendant l'incapacité du condamné,

*Ibid.*

Que notre usage confirme l'autorité du Droit Romain, puisque c'est une maxime incontestable que les successions échues depuis la condamnation, ou depuis le crime de Lèse-Majesté, ne sont point rendues au condamné lorsque le Prince le restitue,

149

Que les traités de paix ne remettent en possession que des biens dans l'état où ils sont,

*Ibid.*

*Second cas. Quid Juris ?* Lorsque le Roi ne s'étant pas expliqué dans les lettres d'abolition qu'il a accordées sur les actes passés pendant l'incapacité de l'impétrant, ces actes sont défectueux en eux-mêmes & criminels. Les Lettres d'abolition peuvent-elles les rendre légitimes ?

150

Si ces actes étoient innocens en eux-mêmes... la rigueur du droit seroit contre :... mais dès qu'il est certain qu'ils sont criminels, comment leur appliquer le bénéfice des lettres d'abolition qui n'en parlent pas ; étant de principe, 1°. que quelques générales qu'elles soient, elles ne se rapportent qu'aux faits qui y sont énoncés,

153

2°. Que suivant Damhouder & autres

T t t t j

Praticiens, l'omission ou la réticence d'un crime rend les lettres subreptices & inutiles, même pour le crime qui y est expliqué, 154

Si le Roi avoit eu intention de comprendre dans les lettres d'abolition tous les actes passés pendant l'incapacité de l'impétrant, & sur-tout son mariage criminel en soi;... il auroit nommément exprimé sa volonté, comme cela a été pratiqué dans celles que Charles VIII accorda au Comte d'Armagnac, & qui furent enregistrées au Parlement de Toulouse en 1446, Ibid.

#### LOIX.

*Si... ut Civis Romanus usque in diem mortis vixit; si quasi ingenua communi opinione vixit... pro ingenua in die mortis egerit.* L. 1, 4, 6, Cod. *Ne de statu defunctorum post quinquenn. quaratur,* 73

*Si quamdiu vixit, sine interpellatione ut Civis, Romana egit; si... velut ingenuus vixit, nec statu controversiam passus est.* L. 2, L. 7, Cod. eod., Ibid.

*Nec enim Senatus Consultum intervenit, si defunctus in fugam conversus atque latitans decessit.* L. 8. Cod. eod. Ibid.

*Adus legitimi.... vitiantur per temporis vel conditionis adjunctionem.* L. Adus 77, ff. *de diversis Regul. Juris,* 126

*Non epistolis necessitudo consanguinitatis, sed natalibus, vel adoptionis solemnitate conjungitur.* L. 13, Cod. *de probationibus,* 137

*Non nudis asseverationibus, nec ementita professione (licet utrique consentiant) sed matrimonio legitimo concep. i, vel adoptione solemn. filii jure civili Patri constituuntur.* L. 14. Eod. tit. Ibid.

*Sive quasi ad sororem... epistolam emisisti, fraternitatis questio per hac tolli non potuit.* L. 13. Eod. tit. 140

*Ut autem scias quod si integrum restituere, honoribus, & ordini tuo, & omnibus ceteris restituo.* L. 1, Cod. *de sent. pass. & restitutis...* Leg. ult. §. 4. Eod. tit. 143

*Rata donationes esse non possunt post crimen perduellionis contractum, cum heredem*

*quoque teneat, & si nondum postulatus vita decesserit...* L. 31, §. 4, ff. *de donationibus,* 145

*Qui incidit in hoc crimen, neque vendere potest, neque manumittere, neque ullo modo alienare, nec recte ei solvit debitor...* L. 6... L. 8, Cod. §. 1, ad Leg. Juli. *Majestatis,* Ibid.

*Transfuga nullum postliminium est, nam qui malo consilio, & proditoris animo Patriam reliquit, hostium numero habendus est...* L. 19, §. 4, ff. *de captiv. & postliminio,* 148

*Si à longo tempore quod decennium excedat, facilius animus revocandi præsuntur...* L. 6, Cod. Theod. *de Testam...* L. Sancimus. Cod. *de Testam.* 191

La Loi 23 au Code *de Episcopis & Clericis*, excepte les grands crimes dont elle réserve le jugement aux Tribunaux Séculiers, 216

Dans la Loi 34, au Code *de Episcopali audientia*, Justinien en laissant à l'Eglise le pouvoir de juger les Evêques & les Prêtres accusés d'avoir joué aux dez, ou d'avoir assisté aux spectacles, ordonne que les coupables seront séparés du ministère des Autels, & qu'on leur prescrive des jeûnes & des prières pour obtenir le pardon de leur faute, 222

#### M.

**M**AL. A de nouveaux maux, il faut, disoit Marc-Antonin, apporter de nouveaux remèdes : *Nova res novum Juris remedium desiderat,* 76

**MARIAGE.** Tout mariage renferme en soi deux rapports; la Religion le sanctifie en l'élevant à la dignité de Sacrement : la Loi l'autorise, en lui imprimant le caractère de contrat. Sans la Religion, le Mariage est criminel; sans la Loi il est inutile. Ouvrage commun des deux Puissances, il doit à l'une & à l'autre sa validité & sa perfection, 66

Il est un lien indissoluble, honoré par l'Eglise de la dignité de Sacrement : il est

un acte de la société civile, auquel la Loi attache certains effets, 82

Il peut être attaqué, ou pendant la vie de celui qui l'a contracté, ou après sa mort. Pendant sa vie deux sortes de personnes ont seules le droit d'en faire prononcer la nullité; les unes sont les parties mêmes entre lesquelles ce lien a été formé, les autres sont leurs pere & mere, leurs tuteur ou curateur: après sa mort les collatéraux, lorsqu'ils allèguent des nullités générales, essentielles & absolues, 68 & 69

Pour décider les questions importantes qui s'élèvent sur sa validité, il peut être envisagé dans deux tems différens, c'est-à-dire, dans son commencement & dans ses suites; dans le tems que le consentement l'a formé, & dans le tems que la possession l'a affermi, 90

Deux sortes de nullités, ou plutôt de moyens d'abus peuvent faire déclarer un mariage non-valablement contracté & célébré. Les nullités que le stile barbare des Docteurs scholastiques a appellés des *nullités relatives*, ne sont établies qu'en faveur de certaines personnes; il y en a d'autres qu'on appelle *absolues*, qui sont des armes communes à tout le monde, 69

Les *nullités relatives* s'effacent par la longueur du tems, par la possession, par le silence, ou par l'approbation de ceux qui pouvoient se plaindre dans le commencement d'un mariage, 137

Il n'en est pas de même des *nullités absolues*; ni le tems, ni la possession, ni l'approbation d'une famille entiere, ne peut imprimer à un mariage le caractère de Sacrement & de contrat civil, que l'Eglise & la Loi lui refusent, 148

Lorsqu'il est question de réparer les vices d'un mariage par une longue, une favorable possession, il faut au moins que cette possession, afin qu'elle ait tous les caractères qui peuvent la rendre légitime, soit libre & volontaire, longue & perpétuée pendant un grand nombre d'an-

nées, publique & connue de tout le monde, approuvée par ceux qui ont véritablement intérêt de la contester, & approuvée solennellement; enfin, il faut qu'elle ne soit jamais interrompue par une sérieuse contestation, *Ibid.*

La cohabitation des conjoints pendant deux années, est une possession de leur état trop courte pour autoriser un mariage que l'Eglise & l'Etat condamnent également, *Ibid.*

Pour réparer les vices d'un mariage contre lequel les Loix s'élèvent, il ne suffit pas qu'une partie de la famille d'un des conjoints le reconnoisse; il faudroit, pour que cette reconnoissance fût de quelque utilité, qu'elle émanât de ceux qui avoient intérêt de le contester, ou de ceux dont le conjoint est héritier, & qu'elle fût consignée dans des actes de famille, 139

De simples lettres dans lesquelles des parens qui n'avoient aucun int.êt d'attaquer un mariage, ou qui le croyoient légitime, ont donné à l'un des conjoints le titre honorable de frere, sœur, ne produisent point, suivant la Loi 13 au Code de *Probationibus*, en faveur du conjoint, une possession légitime de son état, 140

Si, dans les maisons les plus illustres des souverains paroissent quelquefois par quelques actions reconnoître l'existence d'un mariage, cette reconnoissance souvent occasionnée par des motifs secrets, ne réhabilite pas un mariage essentiellement nul, *Ibid.*

Parce que les Rois n'agissent pas toujours en Législateurs, & que leurs paroles ne sont des loix que lorsqu'il leur plaît, 141

Vid. CÉLÉBRATION, CLANDESTINITÉ, CURÉ, PRÊTRE, COMMIS, RÉCLAMATION, INDISSOLUBILITÉ.

#### MEBCURIALES.

Vid. *Parlement.*

MINISTERE PUBLIC. Par un très-mauvais usage, mais qui a peut-être donné

la premiere idée du *ministere des Officiers* qu'on a établis dans la suite, pour *réquérir au nom du Roi la mort & la punition des coupables*, il étoit autrefois assez ordinaire que les Rois se rendissent eux-mêmes accusateurs des Evêques qui avoient commis des crimes de Lese-Majesté, 232

### MONITOIRE.

Quels Juges compétens pour ordonner la publication des Monitoires, 548

Tous Juges, même ceux des Seigneurs sont compétens, *Ibid.*

MOYENS D'ABUS. *Mariage contracté par des majeurs.* Il y en a qui, quoique graves & importants, ne font néanmoins une impression solide que par leur réunion, mais qui détachés les uns des autres, & proposés séparément, peuvent bien rendre le mariage suspect, ou de surprise, ou de clandestinité, mais qui n'ont pas assez de force par eux-mêmes pour le déclarer non valablement contracté, 90

Il y en a d'autres, au contraire, qui sont des nullités, des vices tellement essentiels, que sans le secours d'aucune autre circonstance, ils suffisent seuls pour détruire tout engagement qui en est infecté, *Ibid.*

Les moyens d'abus de la premiere espece, sont l'inégalité des Parties, le défaut de consentement des pere & mere, l'obmission de la dispense, de la proclamation des bans, la cérémonie de la bénédiction nuptiale négligée, le défaut de la signature des témoins & de la mention de leur qualités, enfin l'incertitude du jour & du lieu de la célébration, *Ibid.*

Entre les moyens d'abus de la seconde espece, le plus grand & le plus important, est le défaut de la présence du propre Curé, 99

Ce défaut de présence du propre Curé est une de ces especes de *nullités* victorieuses du tems, contre lesquelles il est presque toujours permis de réclamer, 138

NOBLESSE. Les Nobles assemblés à Saint-Germain en 1585, remontrèrent au

Roi que la Coutume ou la Loi qui rendoit le consentement du Roi nécessaire pour la validité des mariages des grands Seigneurs, étoit ou inconnue dans le Royaume, ou abolie par une longue désuétude, 63

O.

OFFICIALITÉ. Lorsqu'une partie meurt pendant le cours d'un procès pendant en l'Officialité sur une promesse de mariage, on n'y fait pas assigner ses héritiers pour reprendre le procès, 85

Lorsqu'un Ecclésiastique est poursuivi devant un Juge d'église pour une demande purement personnelle, on ne peut, après sa mort, la faire juger avec des héritiers Laïcs dans le Tribunal de l'Officialité, 86

Pourquoi dans ces deux cas, le Tribunal de l'Officialité devient-il incompetent? C'est parce qu'il est de principe que la compétence des Juges se déterminant par l'objet de la contestation, toutes les fois que l'objet change, l'ordre des Jurisdictions est obligé de changer avec lui, *Ibid.*

### ORDONNANCES.

Vérification des Edits & Déclarations; 572

Leur publication & observation, 571

Inobservation d'icelles, 572

ORDONNANCE de M. l'Archevêque de Malines de l'année 1698, qui fait défenses aux Curés de marier les soldats, sans la permission ou le consentement par écrit du Vicaire-Général des armées, 109

Cette Ordonnance est une simple précaution pour empêcher les profanations fréquentes des mariages contractés par des soldats qui (n'étant pas libres & en état de s'engager) dissimuloient aux Curés leur premier engagement, 118

P,

**PAIR DE FRANCE. Mariage.** Un Pair de France se marie sans avoir obtenu le consentement du Roi ; il se marie avec une étrangère ; il épouse une ennemie de l'état : ces trois circonstances suffisent-elles pour rendre son mariage criminel ?

150

*Première circonstance : Mariage d'un Pair de France contracté sans le consentement du Roi,*

Ibid.

Les mariages des Princes du Sang, & même des grands Seigneurs, ont toujours été regardés comme une action qui, loin de se renfermer dans leur famille particulière, intéressoit toute la République. Unis plus étroitement que le reste des Citoyens, à la Patrie & à leur Prince, c'est à l'Etat plus qu'à eux mêmes à examiner si l'alliance qu'il veulent contracter peut lui être avantageuse ; & les Rois étant regardés comme leurs peres, leurs tuteurs, leurs gardiens, & leurs protecteurs, ils commettent un véritable crime, en se mariant sans avoir obtenu le consentement du Roi,

251

Il est de maxime incontestable, que le mariage des Princes du Sang, contracté sans le consentement du Roi, est absolument nul, même *quoad fœdus*, & que cette Loi est encore dans sa pleine vigueur,

152

Mais quoiqu'à l'égard des grands Seigneurs, attendu la longue déshabitude, il n'en soit pas de même, leurs mariages néanmoins (lorsqu'ils sont contractés sans l'agrément du Roi) sont sujets à des peines arbitraires, selon la gravité des circonstances,

Ibid.

*Seconde circonstance : Mariage avec une étrangère,*

Ibid.

Le Droit Romain exigeoit pour la validité du mariage, que les conjoints fussent également Citoyens Romain : *Iustas nuptias inter se Cives Romani contrahunt.* Inst. de Nuptiis,

Ibid.

Il est toujours certain, même dans nos mœurs, que c'est un crime, *quando Rege inconsulto, alienigena uxor ducitur* ; & en effet dans ce cas, on s'est presque toujours élevé contre les mariages contractés par les grands Seigneurs avec des étrangères,

153

*Troisième circonstance : un Pair de France marié avec une ennemie de l'Etat,*

Ibid.

S'il est défendu, comme le dit M. le Bret, aux grands Seigneurs, d'équiper des vaisseaux, d'avoir des maisons fortes, *quantò magis*, de se lier par le plus inviolable de tous les engagements avec les ennemis de l'Etat. Ce crime, qui a paru si grand à nos peres, se présente rarement ; mais c'est parce qu'il est rare, qu'on doit moins oublier les anciennes maximes, & qu'on est plus obligé de saisir l'occasion de le punir, pour soutenir avec fermeté l'intérêt de l'Etat, Ibid.

Sans cela il n'y auroit aucune différence entre un mariage de grand Seigneur contracté en France avec une françoise, de l'agrément du Roi, & un mariage d'un Pair de France révolté contre le Roi, contracté pendant la guerre en pays étranger avec une étrangère, & une ennemie de l'Etat,

154

**PAPES.** Une flatterie insensée a fait dire du Pape par les Canonistes ultramontains, qu'il n'est ni Dieu ni homme ; mais que sans être ni l'un ni l'autre, il tient le milieu entre les deux : *Nec Deus, nec homo, sed neuter inter utrumque*,

292

Les Papes prétendent être les seuls Juges des Cardinaux, même dans le cas où ils seroient convaincus d'être envers leurs Souverains, coupables du crime de Lèse-Majesté,

304

Si les Papes ou les Cardinaux vouloient introduire cette maxime, disoient les Ambassadeurs de Louis XI ; & si l'on ne pouvoit ni prévenir ni réprimer aucune trahison, conspiration ou autre damnable entreprise, sous prétexte que le coupable seroit Cardinal ou Evêque, il souleveroient tous les gens de bien contre eux, &

exciteroient tous les Séculars à faire dans la personne des gens d'Eglise des scandales qui jamais ne se répareroient, 314

Vid. *Jugement des Evêques. Procès criminel des Evêques, des Cardinaux.*

#### PARLEMENS.

Leurs Autorité & Jurisdiction, 572

Forme de nommer & pourvoir aux Offices des Cours de Parlemens, 573

De l'âge & qualité requis en la personne de ceux qui sont pourvus audits Offices, 575

Parenté entre les Officiers d'une même Compagnie, 576

Qualité de Clerc ou de Laïc, *Ibid.*

Qualités personnelles, *Ibid.*

Examen des Officiers desdites Cours ; nombre de ceux qui doivent assister auxdits examens, argumentation, suffrages pour les réceptions, sermens, 557, 578 & 579

Résidence ; secret des délibérations, & autres devoirs, *Ibid.*

Audiences, rôles, placets, 581, 590, 594 & *suiv.*

\* *Discipline* de la Compagnie, 181

Différens devoirs des Juges, 182, 603

Rang & séance des Officiers, 585

Opinions, arrêts, partages, 586, 604

Service du Palais ; distribution des procès, 587 & *suiv.*

Remontrances, 671, 592

#### *Mercuriales.*

Temps de les tenir ; ceux qui y assistent ; leur objet ; leur utilité & leur exécution, 592 & *suiv.*

\* *Procès* par écrit, distribution, rapport, 600

#### *Assemblées des Commissaires.*

Matières de ces Assemblées, lieu & heure de ce travail, 606

Nombre des Juges pour faire arrêt, 610

*Dispositif* d'arrêts, rédaction, 610 & *suiv.*

*Exécution* des jugemens, connoissance de leurs suites, 611

*Epices*, salaires, taxe d'iceux, partage, 609, 612 & *suiv.*

*Différentes* Chambres des Parlemens. Vid. *Chambres.*

*Commissions de la Cour*, 615

PARLEMENT DE PARIS. Ce premier Sénat de la France ne distingue l'étranger & le citoyen, que par le mérite de leur cause, & non par le hazard de leur naissance ; & dans ce tribunal, où la Justice préside toujours, il n'y a que l'injustice qui puisse y être regardée comme étrangère, 2

Arbitre souverain des mœurs de la France, sa justice s'étend quelquefois au-delà de ses limites : alors toute l'Europe apprend que la division des Empires ne met pas des bornes à ses lumières. L'étranger trouve dans ce Sénat des Juges équitables, & les Loix de son pays, de sages interprètes, & de dignes protecteurs, *Ibid.*

PART. Les Loix veillent à la conservation du *Part* ; elles assurent sa naissance, son état & sa condition, 432

Toutes les fois qu'il s'agit de l'intérêt de l'enfant qui est dans le ventre de sa mere, il est considéré comme s'il étoit né ; & la Loi lui accorde par avance, les droits qu'il ne pourroit espérer qu'en naissant dans l'ordre de la nature, *Ibid.*

Lorsque celui qui *in utero est*, est sans intérêt, il est regardé comme une portion de sa mere, *Ibid.*

#### *Premier principe.*

Le public a intérêt à empêcher, d'un côté, la supposition de *Part* ; & de l'autre à conserver ceux qui sont encore dans le ventre de leur mere : la Loi qui les prend, dès ce moment, sous sa protection, les considère dès-lors, comme membres de la république, *Ibid.*

Deux motifs différens déterminent la Loi à prendre soin de ceux qui sont encore dans le ventre de leur mere : le premier,

mier, est de prévenir les suppositions, & d'assurer par-là l'état des enfans légitimes : le second, de donner des alimens à celui qui doit être un jour le maître de tous les biens, ou d'une partie,

433

La premiere & la plus ancienne des quatre Loix différentes, qui dans le Droit Civile ont réglé tout ce qui peut regarder ces deux objets, & le Senatus-Consulte Plancien ou Plautien (car on lui donne ces deux noms) Senatus-Consulte dont la date incertaine, est néanmoins antérieure au tems d'Adrien,

Ibid.

L'imperfection de cette Loi qui ne regardoit que les précautions qu'il falloit prendre dans le cas du divorce, déterminait le Sénat à faire, dans le tems de l'Empereur Adrien, un autre règlement,

Ibid.

Un rescrit des Empereurs Marc-Aurele & Lucius-Verus, est la troisieme Loi sur cet objet,

434

L'Edit du préteur est la quatrieme Loi que l'on peut examiner sur cette matiere. Cet Edit beaucoup plus général, comprend tous les cas; il envisage toutes les personnes qui peuvent avoir intérêt à la naissance de l'enfant,

435

Le premier Senatus-Consulte, étoit le plus imparfait de tous; il n'avoit prévu que le cas du divorce : le second étoit moins défectueux, puisqu'il ajoutoit le cas de la naissance d'un enfant pendant le mariage : la troisieme Loi considéroit l'intérêt du pere, qui, par inadvertance ou par subtilité, avoit échappé aux premiers Législateurs : la quatrieme a achevé de perfectionner cette partie de la Législation, en prescrivant, dans le cas de la mort du mari, la dénonciation de la grossesse, non-seulement aux héritiers du mari, mais aussi à tous ceux généralement qui peuvent avoir intérêt à la naissance de l'enfant,

Ibid.

Si la dénonciation de la grossesse est faite au mari, la femme seule ou son pere peuvent s'acquitter de ce devoir...; si elle est faite à la femme, elle peut être

Tome V.

faite par le mari, par le pere du mari, les héritiers & autres personnes qui ont droit de contester l'état de l'enfant,

437

Si la dénonciation vient du côté du mari, c'est à la femme seule qu'elle doit être faite; si c'est la femme qui dénonce sa grossesse, elle la doit faire à son mari, lorsqu'il vit, & s'il est mort, au pere du mari ou à ses héritiers, à tous ceux que la naissance de l'enfant peut intéresser; même à un esclave que son mari auroit institué son héritier, en cas que la femme ne lui en donneroit aucun légitime,

438

### Second principe,

Toutes les fois qu'il s'agit de l'intérêt de ceux qui *in utero sunt*, ils sont réputés au nombre de ceux qui sont déjà nés,

443

De ce principe, les Jurisconsultes ont tiré plusieurs conséquences importantes qui ont un rapport aux différens intérêts que peut avoir un enfant dans le ventre de sa mere,

Ibid.

Le premier intérêt que peut avoir un enfant qui est dans le ventre de sa mere, regarde la conservation de sa vie naturelle,

444

Il faut, à cet égard, observer quatre effets de la fiction par laquelle la Loi met l'enfant qui est encore dans le ventre de sa mere, au nombre de ceux qui sont nés,

Ibid.

Le premier effet de cette fiction, est de faire accorder des alimens à sa mere, pendant tout le tems qu'elle le porte dans son sein... Le second effet, est que si une femme grosse est condamnée à la mort, ou à la question, ou à quelque autre peine corporelle qu'elle ne peut souffrir sans exposer la vie de son enfant, son supplice soit différé jusqu'à ce qu'elle soit accouchée... Le troisieme effet, est d'empêcher qu'on enterre une femme grosse, sans lui ouvrir le côté, afin de sauver, s'il est possible, la vie de l'enfant... Le quatrieme

V v v v



me effet, est la punition sévère de l'avortement, 444-45

Si le part est réputé né par rapport à sa vie & à sa conservation, il ne l'est pas moins toutes les fois que l'intérêt de son honneur le demande. Or, l'intérêt de son honneur le demande en trois occasions différentes; 1°. lorsqu'il s'agit de la liberté; 2°. par rapport à l'ingénuité; 3°. par rapport à la dignité, 467

Vid. *Avortement* ..... *Fœtus* ..... *Grossesse*.

**PÉREMPTION.** La Péremption de l'appel d'une Sentence interlocutoire ou préparatoire, n'emporte pas la confirmation de la Sentence. Tout est péri & la Sentence & l'appel. Deux motifs de cette Jurisprudence; 1°. dans l'appel d'une sentence interlocutoire, le droit étant *in pendente*, l'intimé doit agir comme l'appellant; 2°. dans le cas d'une sentence interlocutoire, comme il y a toujours une instance principale qui subsiste, l'intimé a dû poursuivre comme l'appellant, ..... & n'ayant pas agi, la péremption court contre lui, 188

**PERMISSION.** *Evêque.* Lorsqu'un Evêque permet à un autre Evêque d'ordonner tous les Clercs qui se présenteront à lui dans son diocèse, alors il ne faut point d'expression ni de désignation particulière, parce que ce n'est pas seulement la puissance de l'ordre & le ministère de l'imposition des mains qui est exercé en ce cas par un Evêque étranger : l'examen des personnes lui est confié par cette espèce de délégation; il est donc inutile de les spécifier chacune en particulier; parce qu'elles doivent être connues toutes, non par celui qui délègue, mais par celui qui est délégué : *Sacris*. Si l'Evêque n'accorde qu'une permission particulière de consacrer un de ses Clercs qu'il ne nomme pas, 130

**PERMISSION.** *Mariage.* Une simple permission tacite ne suffit pas, à moins que le Curé ne soit présent à la célébration du mariage, & n'en soucrive l'acte; il faut

qu'elle soit expressément & spécialement accordée à l'effet d'administrer la bénédiction nuptiale, 124

Il y a deux sortes de permissions qui autorisent à célébrer les mariages : l'une est générale, l'autre est spéciale & particulière, 125

La permission générale attribuée toujours à celui qui la reçoit, une Jurisdiction inséparable de la qualité de la permission.... Délégué général du Curé, il fait tout ce que le Curé feroit, *Ibid.*

La permission spéciale & particulière, renfermée dans certaines personnes, ne suppose aucune Jurisdiction... Le Curé est censé avoir rempli ce qui est de Jurisdiction, & ne laisser à celui qu'il commet, que ce qui regarde la cérémonie extérieure, *Ibid.*

La permission d'administrer la bénédiction nuptiale doit être parmi nous par écrit. Le Concile de Trente, ni les usages des Pays-Bas, ne disent rien sur ce point; ainsi l'on doit, en Flandre, administrer la preuve de son existence de la même manière pour la sûreté publique, *Ibid.*

Toute permission particulière, est nulle, inutile, abusive, lorsque celui qui la donne, ceux qui l'obtiennent, & celui à qui on l'adresse, ne peuvent pas montrer par la permission même, qu'ils connoissent les personnes qu'elle regarde, & qu'elle n'est pas une permission indéterminée, 127

Toute permission devant être nécessairement ou générale ou particulière, celle qui ne peut être rapportée à l'une ou à l'autre de ces deux espèces... est un acte incompréhensible, un acte qu'on ne peut définir, un acte qui n'est qu'erreur, illusion, aveuglement, mais une erreur essentielle, une illusion criminelle, un aveuglement sacrilège; dont le but & la fin sont la profanation du sacrement de mariage, 131

**PREMIERES PRIERES.** Sous le Pontificat de Pie IV, & sous celui de Grégoire XIII, la Cour de Rome a décidé que le

Concile de Trente n'avoit pas aboli l'expectative des premieres prieres, parce qu'un droit impérial ne pouvoit pas être aboli par un décret qui n'en faisoit pas mention expresse, 398

Le Droit des premieres prieres ne tire pas son origine de la concession des Papes: & il est certain qu'il est appuyé sur les mêmes fondemens que le Droit de joyeux avènement, c'est-à-dire, sur la reconnaissance des Eglises & sur l'ancienne Loi des investitures, 401

Dans la Chronique de l'abbé d'Usberg, Schilter decouvre d'antiques vestiges de ce Droit, dont Othon IV, qui fut élu Empereur en 1209, ne voulut pas faire usage. Dans la Formule des premieres Prieres dont l'Empereur Rodolphe s'est servi en 1274, ce Prince déclare qu'une ancienne Coutume est l'unique fondement de ce droit qu'il exerce, que l'usage qu'il en fait n'a jamais souffert de contradiction, que ce droit est passé de ses prédécesseurs sur le trône Impérial jusqu'à lui, & que, quoiqu'il se soit servi de termes de prieres, néanmoins ces prieres imposoient aux Collateurs l'obligation de déférer à sa nomination. En l'année 1313, on trouve dans les archives du Chapitre de Saint-Paul de Besançon, un brevet de l'Empereur Henri VII, dont les termes sont remarquables pour caractériser l'origine du droit des premieres prieres. S'il nous appartient, dit cet Empereur, parce que de tout tems nos prédécesseurs l'ont possédé, il nous appartient aussi, parce qu'il est du nombre de ceux qui appartiennent de droit à la couronne impériale; *Cum habeamus tam in jure imperii quam ab antiqua consuetudine.* Ainsi dans l'Empire le droit des premieres prieres est un droit Impérial, comme le droit de joyeux avènement est en France un droit royal, 402

Dans ce premier tems qui a précédé le concordat Germanique entre Nicolas VIII & l'Empereur Frederic III en 1448, nul vestige d'indult, nulle mention de sa né-

cessité, 403

Dans le second tems, c'est-à-dire, depuis le Concordat Germanique jusqu'à la paix de Westphalie, les Collateurs s'étant soulevés contre le droit des premieres prieres, sous prétexte qu'il n'en étoit pas parlé dans ce Concordat souscrit par un Empereur trop dévoué à la Cour de Rome... les Empereurs obligés de recourir au Pape pour se faire obéir, sollicitèrent des indults pour faciliter l'exercice de leur droit, sans néanmoins en détruire le principe; & s'ils faisoient mention de l'indult, ils appuyoient aussi, dans leurs mandemens, sur les droits de l'Empire & sur les louables Coutumes. Quelquefois ils ordonnoient aux Chapitres de reconnoître leur droit comme un droit Régalien, une prérogative de la Couronne impériale; ainsi en usa en 1600 l'Empereur Mathias, 404

Dans le troisieme tems, depuis la paix de Westphalie, les Empereurs ont cassé de demander un indult, & ont usé toujours de leur droit, nonobstant les prétentions d'un Pape, qui en 1705, voulut empêcher le Chapitre d'Ildesheim de déférer aux premieres prieres de l'Empereur Joseph, sous prétexte que cet Empereur n'avoit point obtenu de lui un indult, *Ibid.*

Il n'y a personne qui ne sente la conformité du droit des premieres prieres avec celui du joyeux avènement, 405

Si l'un est à présent plus étendu que l'autre, quoiqu'ils marchassent autrefois d'un pas égal, l'Eglise qui est redevable à la pitié de nos Rois de cette différence, ne doit pas s'en faire un titre contre le Roi, & plus la condition de l'Archevêque de Cambrai est devenue favorable en changeant de Maître, moins il doit se plaindre du droit que le Roi veut exercer sur lui, 406

**PRESCRIPTION.** Suivant la décision de Papinien, la prescription des cinq ans, peut revivre en faveur de celui dont l'Etat a été contesté, lorsque la contestation est

éteinte, & comme assoupie par un long silence, 74

Il ne peut y avoir de prescription contre les droits du Roi, 374

Toute prescription suppose deux choses : l'une que celui qui prescrit, demeure néanmoins débiteur du droit qu'il veut éteindre par la prescription ; l'autre, que celui contre lequel on prescrit est en état d'agir ou d'interrompre la prescription, *Ibid.*

### P R É S I D E N S.

Voy. *Parlemens.*

PRÉSUMPTIONS. Elles cèdent toujours à une preuve certaine ; elles forment une vraisemblance qui disparaît à la première lueur de la vérité, 196

PRÊTRE *Mariage.*

Il est permis à un Curé de commettre un Prêtre en sa place, & à l'effet de célébrer un mariage, 129

Ce Prêtre peut être commis en deux manières différentes ; ou de telle manière que non seulement il soit chargé du ministère de la célébration, mais encore de cette espèce de juridiction qui consiste à s'informer soigneusement de la qualité des contractans ; ou, au contraire, de telle sorte que toute sa fonction se borne à donner aux Contractans la bénédiction nuptiale, *Ibid.*

Dans le premier cas, le Vicaire représente absolument le véritable Pasteur. Il est pour lors le propre Curé, & pour l'examen de l'état des personnes, & pour la célébration du mariage : les Loix de l'Eglise, l'intérêt public, tout est en sûreté. Le curé est censé connoître, agir par l'organe de son Vicaire, avec lequel il partage le poids de la sollicitude pastorale, *Ibid.*

Dans le second cas, il n'y a que le seul ministère de la bénédiction nuptiale qui passe dans la personne du Prêtre commis : le Curé est toujours censé s'acquitter de la plus importante de ses fonctions, qui est celle qui regarde la qualité des Con-

tractans ;

136

### PRÉVENTION en matière criminelle.

Prévention peut être considérée en trois cas, 548

Prévention n'a pas lieu entre les Juges Royaux, *Ibid.*

Par l'Ordonnance de 1670, les Juges ordinaires n'ont plus la prévention sur les Prévôts des Maréchaux, 549

Deux exceptions à cette règle.

1°. Dans les cas Prévôtiaux, les Prévôtiaux ont la préférence sur les Prévôts des Maréchaux, &c. 2°. Dans le cas de la négligence du juge inférieur, *Ibid.*

La prévention n'a pas lieu entre les juges des Seigneurs, encore que celui qui a prévenu soit le supérieur de l'autre, 550

Motif de cette article est d'éviter les conflits trop favorables aux criminels, *Ibid.*

Le juge royal n'a pas de prévention sur les juges des Seigneurs, *Ibid.*

Voy. *Dévolution.*

PRINCES. Ils sont au-dessus du reste des hommes : mais la Loi est au-dessus d'eux. Jamais la loi ne regne d'une manière plus éclatante que lorsqu'elle exerce son autorité sur ceux même que l'élévation de leur naissance a placé si près du trône de la Majesté Royale, 2

PRIVILEGE-CLÉRICAL. Il est évident que l'exemption prétendue par les Ecclésiastiques par rapport aux crimes qui regardent le temporel, n'étant pas de droit, ne peut être que l'ouvrage de la volonté libre & de la bienveillance toute gratuite des Princes, 218

De ce principe, trois conséquences. 1°. Les princes peuvent accorder cette exemption au Clergé ou ne la lui pas accorder ; leur volonté seule est leur règle à cet égard.... 2°. Puisque l'exemption est un privilège, & non pas un droit, le Prince peut l'étendre ou la limiter à son gré, & mettre telle condition qu'il juge à propos d'ajouter à son bienfait, soit par rapport aux personnes, soit par rapport au

genre de crime, soit enfin par rapport à la forme de procéder. 3°. Comme une libéralité ne peut jamais devenir une dette, & que la continuation d'une grace ne dépend pas moins de la volonté du Prince, que la concession même de la grace, il est toujours au pouvoir du Prince de révoquer, de suspendre ou de tempérer, comme il lui plaît, le privilège qu'il a accordé aux ecclésiastiques, selon que les besoins de l'Etat & la diversité des conjonctures le demandent, *Ibid.*

Il en est de l'exemption des personnes Ecclésiastiques, comme de celles de leurs biens. Si les Princes ont pu affranchir ou n'affranchir pas les biens Ecclésiastiques, ils sont les maîtres d'accorder ou de refuser l'exemption personnelle... Ou si, l'on veut, rien n'est plus naturel que de comparer l'exemption des Clercs en matière criminelle, avec leurs privilèges en matière civile. Le fondement, le progrès, & le dernier état de ce privilège a été l'ouvrage de la volonté positive des Empereurs Romains, ... & les foibles restes de cette exemption dont les Ecclésiastiques jouissent encore aujourd'hui, sont, si l'on fait quelque usage de la raison, évidemment l'effet de la volonté arbitraire des Princes... Pour peu que l'on raisonne exactement, peut-on trouver quelque différence entre le privilège des Clercs en matières civiles, & leur exemption en matières criminelles? 219

Si les Clercs sont membres de la société, sujets à ses loix, soumis à ses Tribunaux, lorsqu'il s'agit d'un contrat particulier, pourquoi en seroient-ils affranchis, lorsqu'ils blessent cette obligation générale par laquelle tous les Citoyens qui vivent dans une même République se sont engagés réciproquement à procurer le bien commun de la société, & encore plus, à ne lui faire aucun mal? On contracte par le crime, comme par toute autre espèce d'engagement; & pourquoi le seul contrat, la seule obligation qui naît du crime & qui affecte la personne & les biens

du coupable à la vengeance publique, seroient-ils exceptés du pouvoir universel des Princes? Ainsi, soit que l'on envisage le privilège Clérical en lui-même, soit qu'on le compare avec les autres espèces d'exemptions accordées aux Ecclésiastiques, rien ne peut ébranler la certitude de ce grand principe, que l'exemption des Ecclésiastiques par rapport aux crimes publics, étant l'ouvrage de la volonté libre & indépendante des Souverains, les Souverains peuvent en limiter, comme il leur plaît, le tems, l'étendue & les conditions. C'est en effet, ce que tout le corps de la Législation des Empereurs Romains sur cette matière montre évidemment, 220

On peut observer deux choses dans ces loix qui méritent d'être respectées, soit par la dignité des Législateurs qui ont vécu plus près des tems Apostoliques, par conséquent de la pureté des règles que l'ambition des siècles suivans a altérée, soit parce que les usages postérieurs de la France & des autres États de l'Europe, ont été presque tous établis sur les fondemens de la Jurisprudence des Loix Romaines. 1°. On peut observer la manière en laquelle ces Princes se sont expliqués, lorsqu'ils ont accordé aux Ecclésiastiques l'exemption des Tribunaux Séculiers en matière criminelle. 2°. Les divers changemens que cette exemption a éprouvés, & les exceptions & les restrictions que les Princes y ont ajoutées, 221

L'origine du *privilege Clérical* est consignée dans une loi de L'Empereur Constantine, qui peut-être par de mauvais motifs & pour forcer les Evêques Catholiques à avoir des Evêques Ariens pour Juges, a le premier défendu qu'on accusât les Evêques devant les Juges ordinaires: mais en même-tems il déclare que sa Loi est l'ouvrage de sa douceur & de sa clémence; donc elle est une exception & une dispense du droit commun; de plus il ne tire pas le motif de cette exception ni du droit divin, ni de l'éminence du ca-

rière Episcopal, mais seulement du danger de les livrer dans un jugement public à la fureur d'une foule d'accusateurs, *Ibid.*

Jacques Godefroy, un des plus grands critiques du dernier siècle, & le plus docte & le plus profond de tous les interprètes des loix civiles, a cru que la loi de l'Empereur Constance ne regardoit que les accusations de la Religion, ... ou les fautes légères que les Ecclésiastiques commettent par rapport aux devoirs de leur Ministère, & que si l'on donnoit un sens plus étendu à cette Constitution, elle seroit contraire aux autres Loix du même Code & du même titre, 223

L'Empereur Gratien, fils de l'Empereur Valentinien I, en réduisant le *privilege Clerical* aux fautes légères qui regardent la Religion, en excepte nommément la matière des actions criminelles, *Ibid.*

Le *privilege Clerical* ne s'est pas toujours renfermé dans les anciennes bornes que la sagesse des Empereurs Romains avoit posées, & que l'Eglise de France avoit respectées... il s'est peu à peu étendu à toute sorte de crimes... : les causes de ce changement de maximes, & de cette espèce d'éclipse passagère de l'autorité des Princes ont été la piété des Princes, ... l'intérêt du Clergé, ... l'autorité des Evêques ; la part qu'ils avoient au Gouvernement, étoit si grande, qu'ils se faisoient craindre des Rois mêmes, 231 & 232

Les Ecclésiastiques disoient hautement, qu'il y avoit non seulement de l'indépendance, mais de l'impiété à soumettre les Prêtres du Dieu vivant au jugement d'un homme mortel ; que Dieu s'étoit réservé le jugement de ses Ministres, & que s'ils avoient des Juges sur la terre, ce ne pouvoit être que ceux qui tenoient la place de Dieu même dans l'ordre de la Religion, 233

Il étoit aisé de démêler cette équivoque... & de faire voir que le Ministre des Autels peut, en cette qualité, être soumis à la puissance Ecclésiastique,

sans cesser d'être assujéti, comme citoyen ou comme homme, à la puissance séculière... en sorte que les Princes, pour des crimes publics dans des matières temporelles, sont en droit d'employer contre les Ecclésiastiques le glaive temporel qu'ils ont reçu immédiatement de Dieu, & qu'ils porteroient en vain, s'il y avoit une partie de leurs sujets qui ne pût en être frappée. 234

L'intérêt & l'ambition des Ecclésiastiques sous le voile de la Religion, l'ignorance, mere de la superstition & d'une vaine & timide crédulité, un abus des Loix, enfin l'imposture des Décrétales... acheverent d'affermir les Ecclésiastiques dans la possession d'un privilège qu'ils avoient étendu au-delà de ses véritables bornes, 123

Ainsi la doctrine de l'indépendance des Ecclésiastiques s'est introduite, en établissant d'un côté le faux par les Décrétales supposées, & en retranchant de l'autre le vrai par le décret de Gratien, 237

Il résulteroit de cette doctrine deux abus ; savoir, l'impunité des Clercs, & l'érection d'une monarchie personnelle & universelle en faveur du Pape contre les droits & les intérêts de tous les Princes souverains, *Ibid.*

Dès le moment que l'ignorance du moyen âge de l'Eglise a commencé à se dissiper, & qu'on s'est aperçu de la foiblesse des raisons sur lesquelles les Ecclésiastiques établissoient le système dangereux de leur indépendance, l'horreur de ses conséquences fit condamner par tous les gens de bien le principe dont elles étoient une suite nécessaire, & produisit le retour à l'ancien droit & à la saine doctrine, 241

Sous le regne de Philippe-le-Bel, le *privilege clerical* consistoit en ce que le Roi soufiroit que l'Eglise fît d'abord le procès à l'Ecclésiastique coupable, & qu'elle le dégradât... après quoi le Roi étoit en droit de le condamner à de plus

grandes peines, suivant les Loix. Ainsi s'abolissoit la prétention établie dans les siècles précédens, que les Juges séculiers ne pouvoient faire le procès à des Ecclésiastiques, 245

Il y avoit néanmoins des crimes dans lesquels le privilège clérical cessoit entièrement, en sorte que le Juge d'Eglise n'en pouvoit prendre aucune connoissance, & que le Juge royal en connoissoit seul, sans attendre que le Juge d'Eglise y eût prononcé. Tel étoit, entr'autres le crime de Lèse-Majesté, 248

M. le Président Faye, qui présidoit au Parlement séant à Tours en 1589, répondoit avec beaucoup de gravité à M. le Cardinal de Vendôme qui vouloit insinuer au Parlement qu'on ne pouvoit exécuter son Arrêt qui condamnoit à mort le Chambrier de l'Eglise de Tours, avant que l'Eglise eût dégradé le coupable : la Cour n'ignore pas les privilèges des Ecclésiastiques : elle sait qu'on ne doit leur toucher, sans les dégrader : mais ce privilège qui leur a été accordé par les Empereurs, souffre exception dans les crimes énormes, comme sont ceux de Lèse-Majesté, 249

Lorsque les Prêtres n'agissent auprès des hommes que comme les Envoyés de Dieu... leur personne est sainte, sacrée, inviolable; mais lorsque, abusant de leur caractère, & qu'au lieu d'agir uniquement pour le salut éternel de ceux à qui ils sont envoyés, ils en troublent le repos temporel... & ébranlent les fondemens des Royaumes de la terre; alors ils ne sont plus regardés que comme des personnes privées, & l'état oubliant leur privilège parce qu'ils ont eux-mêmes oublié la sainteté de leur ministère, ne voit plus en eux que leur crime, Ibid.

Voy. Clerc. Autorité des Rois. Puissance temporelle. Jurisdiction Royale.

PROCÈS CRIMINEL... Evêques. Il ne peut être fait à des Prélats que dans le Royaume, soit que l'on consulte le droit naturel & divin même, suivant lequel ils sont sujets & justiciables au Roi; soit

que l'on examine les dispositions du droit civil & du droit canonique, qui régulent la compétence des Juges en matière criminelle, ou par le domicile de l'accusé, ou par le lieu du délit, ou par le lieu de la capture; soit que l'on suive les usages de France, suivant lesquels, d'un côté, il est inoui que le Roi soit obligé d'aller plaider hors de son Royaume pour défendre les droits de sa Couronne; & de l'autre il est certain, que quand les gens d'Eglise, de quelque état qu'ils soient, commettent des crimes, les procès se doivent faire dans le Royaume, & le Procureur du Roi doit être ouï, & prendre les conclusions pour les cas privilégiés devant les Juges dudit Seigneur... Nulle constitution des Papes qui soit contraire en ce point à toutes les Loix & Coutumes; & si les Papes en vouloient faire une, elle seroit nulle, & contraire à la doctrine Apostolique, suivant laquelle tous les Ecclésiastiques sont soumis aux puissances temporelles, 315

Le Parlement de Paris, après avoir maintenu les droits sacrés de la Couronne, en condamnant le Cardinal de Châtillon, Evêque de Beauvais, pour le cas privilégié, maintint les libertés de l'Eglise Gallicane, en renvoyant ce Cardinal Evêque devant l'Archevêque de Reims son Supérieur, pour, par ledit Archevêque & ses Suffragans, s'ils se trouvent en nombre, sinon avec des Evêques circonvoisins, être fait le procès audit Cardinal Evêque de Beauvais, sur le délit commun, sans que ledit Cardinal puisse être traîné & tiré hors le Royaume, 322

Vid. Jugement des Evêques... Pape.

PROCEURS GÉNÉRAUX  
des Parlemens.

Devoirs & travail de ces Magistrats,  
622 & suiv.

Vid. Parlement.

*Procureurs aux Parlements.*

Qualités nécessaires à ceux qui embrassent cet état. Leurs devoirs & fonctions par rapport aux Parties, aux Juges, au Public & à la Patrie, 634 & *suiv.*

PUISSANCES. Les deux puissances, la temporelle & l'ecclésiastique, quoique différentes dans leur effet, sont égales dans leur principe, puisqu'elles sont toutes deux émanées de Dieu même, 202

L'une & l'autre ont deux caractères essentiels, l'universalité & l'indépendance; elles se suffisent pleinement à elles-mêmes, *Ibid.*

Elles ne diffèrent entre elles, que par la matière sur laquelle elles s'exercent, & par les moyens qu'elles emploient, 203

JESUS-CHRIST connaissant la fragilité humaine, écrivoit le Pape Gelase à l'Empereur Anastase, *a partagé de telle manière le pouvoir qu'il a donné aux deux Puissances, que les Princes eussent besoin des Pontifes pour la vie éternelle, & que les Pontifes eussent besoin des Princes pour les choses temporelles... Ainsi les Pontifes vous obéissent dans tout ce qui regarde la discipline & la police publique, reconnoissant que c'est le Ciel même qui a remis l'Empire entre vos mains,* 217

PUISSANCE ECCLÉSIASTIQUE. Elle est universelle par rapport à tous ceux qui sont dans le sein de l'Eglise... parce que l'Eglise qui exerce la Puissance Spirituelle, est en cela l'image de Dieu même, à l'autorité duquel personne ne peut résister, 203

La Puissance spirituelle par rapport à son objet qui est le salut éternel de ceux qui lui sont soumis, est indépendante... Elle trouve dans les moyens que Dieu a remis entre ses mains, tout ce qui lui est nécessaire pour arriver à cette fin, 204

Si elle implore l'assistance du bras séculier, ce n'est pas, à proprement par-

ler, pour accomplir son œuvre, c'est-à-dire, la sanctification des Fideles... Elle la demande cette assistance, mais elle ne peut la commander... Elle la recherche pour un plus grand bien; mais elle ne lui est pas nécessaire par rapport à la nature de sa puissance, qui se suffit pleinement par rapport à tout ce qui est de son objet, 205

PUISSANCE PATERNELLE. La Nature, dans le titre *De nuptiis*, & la Loi, dans celui *De Adoptionibus*, donnent aux pères des enfants légitimes soumis à leur autorité, 428

## PUISSANCE ROYALE.

ORIGINE de la Puissance Royale. Elle vient de Dieu immédiatement. C'est lui même qui dans l'ancienne Loi en établit & en explique le droit, le pouvoir & l'autorité, 207

Il n'y a point de Puissance qui ne vienne de Dieu, dit Saint Paul, & c'est lui qui a établi celles qui sont sur la Terre, Qui leur résiste, résiste à l'ordre de Dieu, 210

PUISSANCE TEMPORELLE. Toute Puissance suprême par laquelle un Etat est gouverné, doit s'étendre sur tous ceux qui sont renfermés dans cet Etat, par rapport à la fin pour laquelle elle est établie, 202

Cette puissance, aussi étendue dans son genre que la puissance spirituelle, parce que les Princes qui l'exercent ne représentent pas moins le pouvoir de Dieu par rapport au temporel, que l'Eglise le représente par rapport au spirituel, s'étend sur les personnes ecclésiastiques pour le temporel... autrement, il faudroit avancer cet étrange paradoxe, qu'il n'y a qu'une seule puissance souveraine par rapport au spirituel, mais qu'il y a dans chaque Etat deux Souverains, & deux puissances également suprêmes par rapport au temporel... Ainsi l'Empire seroit véritablement divisé entre deux puissances, dont l'une ayant des vues

¶ues & des intérêts différens puniroit comme crime ce que l'autre récompenseroit comme une action vertueuse ;

203

Telle seroit l'étrange suite de ce partage d'autorité, par rapport à la puissance temporelle que le prétendu privilège des Clercs tend à établir. Chaque Etat, chaque République divisée nourrirait dans son sein une guerre perpétuelle entre la faction des Clercs & celle des Laïcs ; & dans ce schisme continuel, le Pape régneroit enfin sur les Clercs par lui-même, & sur les Laïcs par les Clercs.

204

La puissance temporelle trouve dans elle-même tout ce qui lui est nécessaire pour la fin qui lui est proposée, c'est-à-dire, pour le bonheur de ceux qui lui sont soumis. Si elle ne pouvoit employer le glaive que Dieu lui a confié pour la punition des crimes, que contre une partie des citoyens de son empire, l'autre demeureroit exposée à la violence de ceux qui seroient affranchis de son autorité ; son pouvoir seroit imparfait & insuffisant pour la fin à laquelle elle est destinée.... il faudroit que le Souverain suppliât au lieu d'ordonner, & qu'il devînt en quelque maniere le client de ceux dont il doit être le Juge absolu ,

205 &amp; 206

*La Loi Chrétienne, selon Bellarmin, ne prive personne de son droit & de son domaine, & le Clergé de France, dans l'assemblée de 1635, reconnoissoit que la conversion des Empereurs... ne leur avoit fait perdre aucun des droits attachés au titre de Roi : en embrassant la Religion Catholique, ils n'ont point perdu l'autorité qu'ils avoient sur les personnes ecclésiastiques ; & cette autorité s'est accrue par leur conversion, puisqu'ils ont joint à la dignité de Roi, le titre non moins respectable de protecteur de l'Eglise, & de défenseur des Canons ,*

208

JESUS-CHRIST ne se contente pas de confirmer indirectement ce pouvoir, en

Tome V.

déclarant que son Royaume n'est pas de ce monde ; mais il met encore l'obéissance que les Souverains ont droit d'exiger de tous leurs sujets, sans aucune distinction, au nombre des préceptes de la Loi nouvelle ; & reconnoissant lui-même dans un Juge séculier & idolâtre, la puissance qui lui vient d'en haut, il s'y soumet en comparoissant devant lui ,

209

Nulle doctrine n'est plus favorable à la puissance des Princes que celle des deux plus grandes lumières de l'Eglise... Saint Pierre adressant la parole à toute l'Eglise sans exception, disoit : *Soyez soumis au Roi comme au Souverain, & aux Gouverneurs comme à ceux qui sont envoyés par lui pour la punition des méchants...* Il ne croyoit donc pas qu'il fût injuste qu'un Clerc homicide ou voleur fût puni par les Loix temporelles... Saint Paul ne s'explique pas moins clairement, lorsqu'il dit : *Que toute ame soit soumise aux puissances Souveraines... Si vous faites le mal, craignez, car ce n'est point en vain que le Prince porte le glaive ; il est le Ministre de Dieu pour exercer sa vengeance contre ceux qui font mal.* Ainsi ; soyez-lui soumis, non-seulement par un motif de crainte, mais par un principe de conscience ,

210

Saint Paul, comme JESUS CHRIST, a comparu devant un Tribunal Séculier ; & au lieu de décliner la Jurisdiction temporelle, il en a reconnu la compétence & réclamé la protection : *Ad Tribunal Caesaris sto, ibi me oportet judicari ,*

211

Les Chrétiens honorent l'Empereur, dit Tertullien, *comme le second après Dieu, le premier entre les hommes au-dessous de la Divinité, il est au-dessus de tout le reste. Il est le César des Chrétiens, parce qu'il est établi par le Dieu qu'ils adorent ,*

212

Non-seulement l'Eglise des premiers siècles n'a point réclamé, mais même elle n'a pas dû réclamer contre la Jurisdiction des Empereurs ; & si elle l'eût fait, elle auroit abandonné les traces encore récentes de son divin Maître ,

Ibid.

X x x x



Saint Athanase, Evêque & Patriarche d'Alexandrie... étant accusé d'avoir fait des levées de deniers, pour fournir de l'argent à un factieux qui vouloit usurper l'empire, vient à Constantinople, comparoit devant Constantin, se justifie; & l'Empereur ne le renvoye au gouvernement de son Eglise, qu'après avoir reconnu par lui même la fausseté de l'accusation. 214

La sainteté du Pape Sylvestre ne l'ayant pas mis à couvert de la calomnie, il fut accusé, comparut, & se justifia devant l'Empereur Constantin, 215

Le droit commun est pour les Princes: la Loi divine n'a mis aucune exception à leur pouvoir en faveur des Ecclésiastiques; JESUS-CHRIST l'a confirmé, bien loin de le détruire: les Apôtres, l'Eglise primitive, les Papes, les Conciles l'ont reconnu; & ce droit qui n'étoit qu'humain avant JESUS-CHRIST, est devenu depuis un droit humain & divin tout ensemble, 218

Vid. Clercs... *Privilège Clérical. Autorité des Rois sur les personnes Ecclésiastiques, Prêtres, Evêques ou Cardinaux. Jurisdiction Royale.*

Q.

**QUALITÉS D'ÉTAT.** Les qualités qui constituent l'Etat... sont de telle nature, que chacun en a toujours une qui lui est opposée, en sorte qu'elles forment deux lignes paralleles qui comprennent toutes les conditions des hommes... & c'est pour cela qu'on leur donne le nom de *Qualité d'état*; parce que l'état des hommes est toujours renfermé dans l'un ou l'autre de ces caractères, 424

Il n'y a point d'homme qui ne soit libre ou esclave, majeur ou mineur, pubere ou impubere, *Ibid.*

On peut dire que quoiqu'il soit vrai que les qualités constitutives de l'Etat sont tellement opposées entre elles, que tout homme a l'une ou l'autre, si néan-

moins cette propriété leur est commune avec plusieurs autres qualités qui ne déterminent point l'état... elles peuvent bien former une profession, un genre de vie, mais elles ne formeront jamais ce que l'on entend par le terme d'Etat, 425

Ainsi quoique tout homme soit personne publique ou privée, qu'il soit artisan, ou qu'il vive libéralement, qu'il soit soumis aux charges publiques, ou qu'il en soit exempt, ces qualités ne sont cependant pas des qualités constitutives de l'état, parce qu'en comprenant toutes les conditions des hommes, elles ne caractérisent que ce qu'ils sont par leurs conventions, sans caractériser expressément ce qu'ils sont par la nature ou par la loi, *Ibid.*

Si l'on applique la définition de l'Etat public & de l'Etat particulier, à toutes les qualités que l'on comprend d'ordinaire sous les qualités d'état.. on a de la peine à en découvrir les caractères, dans le mariage, dans l'ordre Ecclésiastique, & dans la profession religieuse. 1°. Ces trois états sont l'effet d'un choix absolument libre, d'un engagement purement volontaire; ils ne peuvent donc jamais être mis au nombre des *qualités constitutives de l'état*, puisqu'une des principales propriétés de ce caractère est d'être imprimée nécessairement par la nature ou par la loi. 2°. De plus, il semble qu'il est difficile, spécialement dans le mariage, de trouver le fondement d'une capacité ou d'une incapacité personnelle, par rapport à certains engagements & à certaines successions, 426

Pour répondre à la première objection, il est nécessaire de distinguer deux choses, 1°. l'engagement que les Parties contractent, soit entre elles, soit à l'égard de Dieu & de l'Eglise: 2°. l'autorité, le caractère, & les effets que la Loi donne à cet engagement, 427

L'engagement est, à la vérité, absolument volontaire, libre: mais aussi-tôt qu'il est donné.. la loi lui imprime un caractère in-

dépendant des changemens de la volonté des Parties contractantes : ainsi, l'état du mariage, l'état ecclésiastique & l'état Religieux, volontaires dans leur principe, mais absolument nécessaires dans leur suite, peuvent être par-là, comparés avec les autres qualités qui forment l'état, puisqu'ils n'affectent pas moins la personne, & qu'ils en sont inséparables... c'est un ouvrage de la loi & de Dieu même, qui ne peut plus être détruit ; ce qui paroît suffisant pour établir une distinction d'état, *Ibid.*

Pour répondre à la seconde objection... il suffit de faire voir que l'idée qu'on a donnée de l'état en général, convient à celui du mariage, parce que ceux qui sont dans cet état contractent une capacité ou une incapacité personnelle de contracter certains engagements : ce qui est le véritable caractère des qualités d'état, 428

L'espece d'interdiction que la Loi prononce contre la femme, & qui la rend incapable d'agir sans l'autorisation de son mari, n'a pas tous les caractères qui sont essentiels pour former l'état du mariage, puisqu'elle n'en est point une suite nécessaire, qu'elle n'est point commune à toutes les Nations, & qu'elle n'est pas réciproque. Il en est de même de la prohibition respectueuse des donations entre mari & femme : cette prohibition n'est pas d'un droit général, & elle a des effets trop limités pour pouvoir constituer un état, *Ibid.*

Mais le mari & la femme perdent également le droit qu'ils avoient sur leur personne ; ils deviennent incapables de faire des vœux, d'embrasser l'état ecclésiastique ; leur lien est indissoluble ; ils sont incapables d'en pouvoir contracter d'une autre nature, ou avec une autre personne ; & cela est suffisant pour mettre la qualité de mari & de femme au nombre des caractères qui méritent le nom d'état, *Ibid.*

Vid. *Etat...* Questions d'Etat.

QUESTION D'ÉTAT. Si l'on examine

les différentes qualités qui sont la matière des questions d'état, on trouvera qu'elles ont un rapport nécessaire & essentiel avec le droit public ou particulier, & qu'elles sont appelées *qualités d'état, distinctions d'état*, parce qu'elles rendent ceux qui les ont, capables ou incapables de participer à l'état public, ou à l'état particulier, 422.

Pour commencer par le droit public : c'est une question d'état de savoir si un homme est libre, ou s'il est esclave ; s'il est citoyen ou étranger ; parce que s'il est libre ou citoyen, il est capable de rendre service à sa patrie dans toutes les charges publiques : si, au contraire, il est esclave ou étranger, il est exclus par l'une ou l'autre de ces qualités de toutes les fonctions qui regardent le droit public, & de tous les avantages de ceux qui en ont la participation. Mais ce n'est pas une question d'état de savoir si un homme aura une telle charge, ou s'il ne l'aura pas, parce que quoiqu'il ait une incapacité particulière qui le rende indigne de la posséder, il n'en est pas néanmoins absolument incapable, dès qu'il a les qualités extérieures de libre & de citoyen, 423

Il en est de même à l'égard du droit particulier. Comme il se réduit uniquement à régler les engagements & les successions, il faut que les qualités qui déterminent l'état particulier y aient un rapport certain, & qu'elles rendent les hommes capables ou incapables de certains engagements ou de certaines successions, ou même de toutes sortes d'engagements & de successions. Ainsi la qualité de majeur qui rend un homme capable de toutes sortes d'engagements, & celle de mineur, au contraire, qui le rend incapable d'en contracter plusieurs, peuvent être mises au nombre de celles qui forment & déterminent l'état... La qualité de pubère ou d'impubère, affecte l'état, puisque c'est d'elle que dépend la capacité ou l'incapacité de contracter tous les engagements qui sont d'une certaine

X x x i j

nature ;

A l'égard des successions qui se désistent par la Loi, un bâtard ou un étranger en sont incapables ; ceux qui sont légitimes, ou qui sont citoyens, peuvent les recueillir ; & dans cette capacité ou incapacité se trouve le caractère d'une qualité constitutive de l'état, 424

Mais au contraire, la qualité de vassal, celle de débiteur, de donataire, ne peuvent former ce qui s'appelle un état, 424

Il y a toujours une différence essentielle entre les engagements particuliers, & les caractères personnels... les uns sont des suites d'une convention libre & volontaire, réelle ou personnelle. Les autres sont tellement attachés à la personne, qu'ils ne peuvent en être séparés, sans qu'il arrive un changement d'état. Ils ne sont pas dépendans de son choix ; la nature & la loi impriment ces qualités, & ceux qui en sont revêtus, les conservent souvent contre leur inclination, *Ibid.*

*Vid. Qualités d'état... Etat.*

R.

**R**APT DE SUBORNATION. Si dans les clauses de mariage on a étendu quelquefois les bornes de la minorité jusqu'à l'âge de trente ans, on ne l'a jamais fait que dans quelques cas singuliers, où, considérant la séduction, plutôt dans son principe, que dans ses effets, & trouvant le commencement du *Rapt de subornation* placé dans la minorité, il a été jugé qu'il avoit eu la force de se perpétuer, & de faire réputer mineur celui qui étoit devenu majeur, sans cesser d'être séduit, 93

**RÉCLAMATION-Mariage.** Lorsque des personnes, après avoir contracté un mariage dans une paroisse étrangère, sans permission de leurs Curés ou de l'Evêque Diocésain, & après avoir vécu plusieurs années ensemble comme mari & femme en possession publique & paisible de leur état,

*Ibid.*

se dégoûtent l'un de l'autre ; & remontant jusqu'à l'origine de leur engagement, veulent profiter de la nullité établie par les Ordonnances pour recouvrer leur liberté, sans qu'aucune autre personne attaque la validité de leur mariage, on peut, en ce cas, justement douter s'il doit être permis aux contractans même, quand il n'y a eu ni violence, ni séduction de la part d'une des parties, de réclamer contre leur engagement, parce qu'ils n'ont pas obtenu la permission de leur Curé pour se marier dans une paroisse étrangère à tous deux ou à un seul des contractans, 175

Si des circonstances assez fortes, suivant les règles de la police extérieure, ferment la bouche à la mauvaise foi & à l'inconstance de ceux qui réclament sur ce fondement contre un consentement libre & confirmé par une longue possession, il faut au moins, en ce cas, que la Justice... en déclarant les parties non-recevables, les oblige de se retirer par devers l'Evêque pour réhabiliter leur mariage, si faire ce doit, 176

**REGALE.** La querelle sur la Régale entre Boniface VIII & Philippe-le-Bel, ne paroît avoir commencé que vers l'année 1301, 347

Tous ceux qui sont instruits des antiquités Françaises, savent que le droit féodal a donné naissance au droit de Régale, 351

Par le droit de Régale, le Roi, pendant la vacance des Sièges, comme tuteur & gardien des Eglises, entre en possession des fruits qui lui sont donnés pour sa garde, & confère les Bénéfices qui sont censés en faire partie, comme un gardien noble jouit des revenus de son mineur : & dispose des Bénéfices qui sont à sa collation, ou à sa présentation, 352

La Régale, qui a sa source dans les usages des Fiefs, peut-être regardée comme une espèce de droit honorifique, 367

La Régale & la nomination aux Bénéfices consistoriaux, sont certainement des

Droits de la Couronne, sans néanmoins être de l'essence de la souveraineté... Mais dès le moment que nos Rois en jouissent comme Rois, ils doivent être regardés comme des droits qui sont devenus à leur égard un accessoire de leur Couronne, & une dépendance de leur Souveraineté, 369

Le droit de Régale a été tempéré & limité par la Déclaration de 1682, avant la réunion de l'Artois à la Couronne, 373

La Régale n'a pas moins lieu dans la Bretagne, dans la Provence & dans l'Artois, depuis la réunion de ces Provinces à la Couronne, que dans les Eglises qui ne sont jamais sorties de la domination du Roi, 377

Le droit de Régale s'est étendu aux Eglises des Provinces nouvellement conquises; il est reconnu dans les Trois-Evêchés, comme dans le reste du Royaume... & il auroit eu lieu dans Cambrai même, si le Roi n'y avoit renoncé expressément, en considération de la cession que le Chapitre a fait au Roi du droit d'élection: cession qui ne fut nécessaire que parce que le Roi avoit consenti que le Concordat Germanique fût observé à Cambrai, depuis la conquête, comme il l'étoit auparavant, 381

La Régale a été étendue à toutes les Provinces qui s'en prétendoient exemptes, quoiqu'elle y eût souffert de longues éclipses, & elle est reçue dans celles des Provinces nouvellement conquises, parce qu'on ne peut admettre de variété sur ce qui intéresse le Souverain en tant que Souverain, c'est-à-dire, sur tout ce qui forme un droit véritablement Royal, 395, 396

#### REMONTRANCES DES PARLEMENS.

De deux sortes, les unes avant la publication des Ordonnances, le autres après leur publication, 571

Les Parlemens & autres Cours Souve-

raines ont droit d'en faire;

Voyez *Parlement*:

RÉVOLTE, AUTORITÉ ROYALE. L'Evêque de Nantes ayant refusé de déférer à des Lettres du Duc de Bretagne, par lesquelles ce Duc lui enjoignoit de faire cesser les poursuites qui se faisoient en l'Officialité de Nantes, contre Pierre Delbieft sur une contestation purement féodale, Pierre Delbieft appella au Parlement de toutes les procédures faites contre lui en l'Officialité de Nantes. L'Evêque voulut d'abord se défendre par des Censures; mais enfin, il fit comparoître pour lui au Parlement un Procureur, par le ministère duquel il déclara qu'il ne reconnoissoit aucun supérieur même temporel, que le Pape; que l'Eglise de Nantes, dont le temporel avoit été donné à ses Evêques par Constantin, ne faisoit pas partie du Royaume de France, & ne relevoit que du Saint Siege. 271

Sur ce déclinatoire, Arrêt du 22 Février 1454, qui sans y avoir égard, défend à l'Evêque de le proposer à l'avenir sous peine de désobéissance & de privation des fruits de son Evêché pendant sa vie, & ordonne qu'il sera tenu de comparoître en personne pour répondre aux conclusions prises contre lui par le Procureur Général, *Ibid.*

L'Evêque de Nantes... ne comparut point, mais il interjeta appel au Saint Siège de tout ce qui se faisoit contre lui au Parlement; & portant plus loin sa révolte contre l'autorité Royale, il osa avancer que chaque Evêque étoit fondé en droit commun de ne reconnoître aucuns Princes temporels pour supérieurs. 272

Le Procureur Général requit que toutes les appellations que l'Evêque de Nantes avoit interjetées, & toutes les significations qu'il avoit fait faire, fussent déclarées nulles; qu'il fût contraint, même par emprisonnement de sa personne, à les révoquer... à peine d'une amende de deux mille marcs d'or, & de banissement perpétuel du Royaume; & parce que cer

Evêque avoit offensé l'honneur, l'autorité & la supériorité du Roi, & de la Cour de Parlement, le Procureur Général demanda encore qu'il fût condamné à déclarer publiquement, en présence de la Cour, que mal conseillé, avec un cœur & un esprit endurcis, il avoit dit & fait dire tout ce qu'il avoit proposé contre la souveraineté du Roi; qu'il en demandoit pardon au Roi, à la Cour, & à la Justice, qu'il fût enfin condamné au bannissement perpétuel, ou, du moins, à une abstention perpétuelle du Royaume, privé pendant sa vie du temporel de son Evêché, condamné en d'autres amendes; & que la révocation qu'il feroit de tout ce qu'il avoit dit mal à propos contre l'autorité du Roi, seroit écrit dans deux tableaux, dont l'un seroit affiché à la grande porte de l'Eglise de Nantes, & l'autre dans la Grand'Chambre du Palais, 272

Arrêt du 23 Juin 1455, qui déclara que l'Evêque avoit encouru les peines portées par le premier Arrêt.... & avant de statuer sur le surplus des Conclusions du Procureur Général, il fut arrêté que l'Evêque seroit de nouveau ajourné à comparoître en personne, 273

ROTE. L'Auditoire de la Rote peut-il mériter en général, & sans aucune distinction, le titre de Tribunal Souverain, 76

C'est Jean XXII qui en a fait une espèce de Tribunal, Ibid.

Pour rendre une décision (de la Rote) irrévocable, il faut qu'elle ait passé par trois degrés différens, dont le dernier est regardé comme le jugement définitif. A cette condition, la Rote peut, en Italie, porter le titre de Tribunal Souverain, 77

Quand on pourroit lui accorder en ce cas une espèce de Jurisdiction suprême, ce qui pourroit être très-légitimement contesté, ce pouvoir, semblable à celui des Commisaires délégués par le Saint Siège dans le Royaume pour y prononcer sur l'appel de deux Sentences conformes,

ne produiroit d'autre effet que d'empêcher que le troisieme jugement qu'il rendroit pût être réformé par la voie de l'appel simple. Mais on peut toujours l'attaquer par la voie de l'appel comme d'abus, s'il se trouve quelque entreprise manifeste sur la Jurisdiction séculière, 77 & 78

## S.

SACREMENTS. Les Théologiens les distinguent entre eux : ils appellent les uns *Sacremens de nécessité*, & ils donnent aux autres le nom de *Sacremens de volonté*, 105

*Les Sacremens de nécessité*, & le droit de les administrer, sont censés compris dans les concessions générales; les autres méritent une expression spéciale, & une mention particulière.... Ces maximes étoient véritables avant le Concile de Trente : *quanto magis* depuis ce Concile; & Sanchez soutient que les Bulles générales accordées par les Croisades qui contenoient une faculté générale d'administrer les Sacremens, ne devoient jamais être appliquées à la célébration des mariages : *quia videtur ea licentia intelligenda de Sacramentis Confessionis & Eucharistia, quæ sunt maximæ necessitatis*, Ibid. & 106

L'esprit de l'Eglise, & l'intention particulière des Souverains Pontifes, est de limiter ces sortes de concessions ou de délégations générales aux seuls Sacremens de nécessité, 106

SENTENCE. Il est de principe & on ne peut s'en départir, qu'en quelque Tribunal qu'une Sentence soit rendue, il faut qu'elle soit conforme à nos mœurs, pour qu'elle puisse être exécutée sur des biens situés dans le Royaume, 89

SERMENT DE FIDÉLITÉ. Un des droits de la Couronne est celui du serment de fidélité; on y apperçoit des vestiges du droit féodal, 351

Le Roi en use, lorsque l'Evêque entre en possession de son Evêché, ce qui exprime parfaitement le caractère d'un droit

féodal, suivant lequel les vassaux sont obligés de reconnoître leurs Seigneurs, quand ils commencent à jouir de leur Fief,

352

Ainsi, lorsque le siège est rempli... comme il n'y a eu de mutation que dans la personne de l'Evêque... c'est l'Evêque seul qui est chargé de cette expectative,

353

Le droit du serment de fidélité, ainsi que celui de Joyeux Avènement & la Régale, ayant leurs sources dans les usages des Fiefs, peut être regardé comme une espèce de droit honorifique qui accompagne l'hommage des Evêques, dans les tems où suivant la Jurisprudence féodale, ils sont obligés de le rendre au Roi,

367

Le serment de fidélité a lieu dans la France, & n'a pas lieu dans l'Empire,

406

SUCCESSION. On a jugé plusieurs fois au Parlement de Toulouse que les successions, *quæ ut indignis auferuntur*, appartiennent suivant la règle de Droit, au fief,

196

Mainard, Arrêt de 1674,

197

SUGGESTION. Testament. On a agité autrefois la question de savoir si l'Ordonnance de Moulins avoit lieu pour les faits par lesquels on peut attaquer les testaments : *post magnas dubitationes perpetua & constans testatorum sententia per testes admitti posuit* : par deux raisons. 1°. La Loi n'a été faite que pour des faits dont on peut avoir la preuve par des actes : or, comme celui qui se plaint de la suggestion n'a pu obliger celui qu'il en accuse, de lui en fournir une preuve par écrit, il est absolument hors de l'esprit de l'Ordonnance de Moulins de se servir de ses dispositions pour empêcher qu'on ne prouve par témoins la suggestion d'un testament. 2°. Où il y a du crime mêlé, *cessat lex, non est malitiis hominum indulgendum*. La Loi n'a garde de favoriser les crimes, en rejetant la preuve testimoniale qui est la seule voie par laquelle ils peuvent être

connus,

190

Quoique la preuve soit admissible, elle l'est admise rarement. On ne doit pas légèrement confier le sort des dernières volontés à la foi souvent suspecte & incertaine des témoins,

Ibid.

Surtout lorsqu'il s'agit d'un testament olographe,

191

Il y a une extrême différence entre suggérer un testament, & empêcher qu'un testateur ne révoque son testament. La suggestion vaut *adversus scriptum* : l'obstacle pratiqué pour empêcher de révoquer un testament, n'attaque point le testament,

Ibid.

Dans le pays de Droit écrit, la preuve de la suggestion est admise plus facilement,

Ibid.

T.

TESTAMENT. *Voluntas in testamentis dominatur* : tout ce qui diminue la plénitude de la liberté, est odieux & détesté par la Loi,

190

Dans quel cas peut-on prouver qu'un testateur a été empêché de révoquer son testament ? *Hoc in genere statuere periculosum* : cependant il y a assez de moyens pour en acquérir la preuve. 1°. Il faut examiner la qualité & le caractère de l'héritier institué ; 2°. peser la qualité & l'importance des faits ; 3°. si la violence & l'artifice ont pu produire un empêchement réel, une espèce d'impossibilité morale de révoquer le testament ; 4°. Si le testateur a eu intention de le révoquer ; 5°. Enfin, quelle est la date du testament ; si elle va au-delà de dix ans.

91

Vid. *Institution universelle. Suggestion. Succession.*

T O U R N E L L E.

Vid. *Chambre Criminelle.*

TRADITION SUR LE DROIT de Joyeux Avènement. Le plus ancien monument qui atteste ce droit, est un Arrêt de 1274, qui oblige les Religieuses de Coucy

Digitized by Google

à recevoir une Demoiselle qui avoit la nomination du Roi , 350

Le Roi Philippe-le-Bel, par des Lettres du 5 Juillet 1317, dont l'original est au Trésor des Chartres, *Registre cotté Valois 2, n.º. 37*, mande à ses Officiers de faire retenir en plusieurs Monasteres d'Anjou, & aux environs, un Moine en chaque Monastere, comme étant chose qui lui appartient par droit Royal, 355

Corbin, dans son livre des droits de Patronage, t. 2, pag. 326, rapporte un Arrêt du 15 Février 1322, tiré entièrement du *Registre Olim*, par lequel le droit de Joyeux Avènement fut déclaré appartenir au Roi dans le monastere de Beaumont en Rouergue, monastere qui étoit, à proprement parler, un Chapitre regulier qui étoit de fondation royale, & dans la garde spéciale du Roi,

On trouve dans le même Auteur, un pareil Arrêt rendu le 25 Février 1323, contre l'Abbaye de Beaulieu, où le Roi avoit mis *jure suo* un homme d'Eglise, 356

Ayant été prouvé que la garde du Prieuré de Longueville avoit toujours appartenu au Roi, non comme Duc de Normandie, mais comme Roi, les Religieux de ce Prieuré furent, par Arrêt de 1351, condamnés à recevoir le nommé Gilbert que le Roi avoit nommé pour y être reçu, 357

Le Chapitre d'Arras, & les Administrateurs de l'Hôtel-Dieu de cette Ville, ayant voulu contester le droit du Roi, le Parlement jugea, le 11 Février 1353, par un Arrêt qui est une espece d'acte de notoriété, que le Roi avoit droit d'établir & de faire recevoir un Religieux dans chaque Abbaye, ou dans chaque Hôtel-Dieu de son royaume, de fondation ou de garde royal; que le Roi étoit en possession de ce droit, & que toutes les Eglises Cathédrales étoient dans la garde du Roi, *Ibid.*

On trouve dans le Trésor du style de la Chancellerie de France, imprimé à

Paris en 1599, la formule de la nomination que le Roi accorde à cause de son Joyeux Avènement à la Couronne. L'ancienneté de cette formule prouve que le droit du Roi étoit certain & reconnu, *Ibid.*

Dans les Lettres de la Lieutenance générale données au Duc de Berri, au mois de Noyembre de l'année 1380, pour commander dans l'Aquitaine, dans le Languedoc, dans le Berri & l'Auvergne, il est dit que le Roi a pouvoir de nommer aux Bénéfices à son Joyeux Avènement à la Couronne. Ainsi dès ce tems-là ce droit s'étendoit aux Bénéfices, les Canonicats y compris, comme aux places monachales. Les termes de cette commission que l'on trouve au Trésor des Chartres de Berri, 2, n. 7, en donnant la notion la plus complète du droit de Joyeux Avènement, fait voir qu'il s'étendoit alors non-seulement aux monasteres, mais à tous autres Collateurs, même aux Administrateurs des Hôpitaux, 360

On trouve dans les décisions de François Marc, Sénateur du Parlement de Dauphiné, dont le témoignage remonte jusques dans le quinzieme... l'exposé de Lettres du Roi, qui portoient que le Roi avoit droit dans son premier ou Joyeux Avènement, de nommer un Chanoine dans les Eglises Cathédrales ou Collégiales de son Royaume & du Dauphiné, 363

Dans le seizieme siecle, Carolus Gratialis, qui vivoit sous François I, met ce droit au nombre des droits royaux, & dit qu'il s'étendoit à toutes les églises & à tous les monasteres du Royaume... Le Président Boyer, qui vivoit dans le même tems, atteste aussi la même chose, *Ibid.*

Quoique Rebuffe prétende que le mandataire du Pape doit être préféré au brevetaire du Roi, pour cause de Joyeux Avènement; toujours est-il vrai que cet Auteur reconnoît que le Roi étoit alors en pleine possession de ce droit... &

Rouillard

## DES MATIERES.

Rumillard assure que nos Rois sont en possession immémoriale de ce droit ; que les Rois souverains ont prononcé quelquefois des ajournemens personnels contre des Chapitres & des Communautés réfractaires, saisies de leur temporel, & nullités semblables, & il cite des Arrêts du Grand Conseil de 1377, de 1583 & de 1587, 364.

Choppin, dans son *Traité de Sacra Potest. lib. 1, tit. 7, n. 31 & ultimo*, & dans son *Monasticon, lib. 2, tit. 3, n. 16*, parle de ce droit comme d'un droit certain & reconnu dans le Royaume. Mais dans son *Traité du Domaine*, le droit dont cet Auteur y parle, est celui de Joyeuse entrée, qui appartient au Roi dans quelques Villes, comme à Poitiers, à Tours, où il est en possession de nommer une prébende, lorsqu'il y entre pour la première fois, 365.

En 1577, Henri III donna des Lettres-Patentes qui sont dans les Registres du Parlement, pour exempter le Chapitre de Néele du droit de Joyeux Avènement ; exemption particulière qui confirme la règle à l'égard des autres Chapitres, *Ibid.*

M. Louet rapporte un Arrêt du mois d'Août 1594, par lequel, sous le regne d'Henri IV, le Grand-Conseil, en confirmant une collation faite par l'Evêque de Paris, d'une Prébende de l'Eglise de Notre-Dame, au préjudice du Brevetaire du Roi, parce que ce Brevetaire n'avoit pas de décret irritant, ordonne que l'Evêque sera tenu de pourvoir le Brevetaire de la première Prébende qui vacquera par mort, *Ibid.*

Louis XIII a non-seulement usé de ce droit, mais il l'a affermi par la Déclaration de l'année 1610, qui porte que le décret irritant sera à l'avenir employé dans les Brevets de Joyeux Avènement : ou il l'a expliqué par la Déclaration de 1629, art. 17, par lequel il restreint l'usage de son droit aux Eglises Cathédrales seulement, 365, 366.

Louis XIV a mis ce droit au nombre  
Tome V.

des grâces expectatives reçues dans le Royaume.... A la vérité, par une Déclaration de l'année 1646, il voulut lui-même réduire son droit aux seules Eglises Cathédrales, & abroger l'usage de la clause irritante : mais le Grand Conseil modifia cette Déclaration, en ordonnant par son Arrêt d'enregistrement que le droit auroit lieu, même pour les Eglises Collégiales, lorsqu'il y auroit dix Prébendes au moins, outre les Dignités ; & à l'égard de la clause irritante, qu'il en seroit usé comme par le passé, 366.

Il résulte de cette tradition sur le droit de Joyeux Avènement, qu'il est constant que ce droit est fondé sur une très-ancienne possession, accompagnée du consentement des Eglises, qui toutes en détail se sont soumises à l'exercice de ce droit, 367.

Vid, *Angleterre.... Clergé.... Droit de Joyeux Avènement.*

TRAITE DE PAIX conclu à Nimegue entre la France & l'Espagne en 1678 ; dans ce traité, on ne jugea pas à propos de mêler des intérêts particuliers dans la conciliation des droits des Souverains, 29.

### U.

USAGE. Lorsque ceux qui ont intérêt de s'opposer à l'établissement de quelque usage, souffrent néanmoins que cet usage s'établisse & s'observe sous leurs yeux, leur silence est une espèce d'approbation & de ratification de cet usage, qui en assure les suites. *Error communis facit Jus*, lorsqu'il s'agit de *Jurisdictione*, 107.

USURPATION. Quoiqu'un particulier ait usurpé une Couronne, il suffit qu'il ait été en possession de la qualité de Souverain & que son autorité ait été une fois reconnue, pour regarder ce qu'il a fait, comme une suite du pouvoir attaché à la souveraineté qu'il exerçoit, comme auroit pu faire le possesseur légitime, 257.

Severe-Sulpice remarque, dans la vie

Yyy.



de saint Martin, que ce saint Evêque refusa de manger avec Maxime, parce qu'il avoit ôté la Couronne à un Empereur, & la vie à un autre; mais que Maxime lui ayant représenté... qu'il avoit été obligé de défendre par les armes le titre d'Empereur que son armée lui avoit donné, & que la victoire qu'il avoit remportée d'une manière si incroyable, marquoit assez que la volonté de Dieu n'avoit pas été contraire au choix de ses soldats; saint Martin ne fit pas difficulté de manger à la table de cet Empereur. Ainsi l'autorité de Maxime fut reconnue par les plus saints Evêques; & l'on peut dire que s'il étoit monté sur le trône comme un usurpateur, il exerçoit les fonctions d'Empereur comme un Souverain légitime, 258

Les Ducs & Comtes partageoient autrefois, en quelque manière, l'autorité Royale, & jouissoient des droits régaliens dans l'étendue de leur Seigneurie. Mais le tems qui avoit autorisé leur usurpation, l'a enfin détruite, 370

VICAIRE-GÉNÉRAL DES ARMÉES. *Mariage.* Son autorité s'étend-elle sur la célébration des mariages? 101

Il faut d'abord supposer, avec tous les Docteurs, que tous privilèges, toute délégation, toute exception du droit commun est odieuse, & que par conséquent elle ne doit pas être facilement étendue, *Ibid.*

Si l'on considère le Bref de la délégation Apostolique, qui fait le titre du Vicaire-Général des Armées, son esprit & ses dispositions, l'opinion des plus graves Auteurs, & même les sentimens des Docteurs les plus relâchés, réclament également contre l'exercice du pouvoir que les Vicaires-Généraux se sont attribués, dans la suite, de célébrer les mariages, *Ibid.*

L'établissement d'un Vicaire-Général Armées a pour motif de pourvoir à des cas imprévus dans des occasions subites, dans des événemens fortuits qui arrivent

dans les Armées; par le secours & la vigilance d'une personne constituée en dignité ecclésiastique, lorsqu'on ne peut pas facilement recourir aux Ordinaires ou au S. Siege, *Ibid.*

Mettra-t-on le mariage dans le nombre de ces rencontres inopinées, de ces cas imprévus dans lesquels il est difficile d'obtenir une permission de l'Evêque, 102

Quand la clause qui donne à l'Evêque militaire toute autorité, toute juridiction sur les Prêtres établis dans les Armées pour administrer les Sacremens, lui accorderoit nommément, expressément, directement, le pouvoir de les administrer, pourroit-on soutenir que le droit d'y célébrer des mariages y seroit compris? C'est un principe établi par Pontius, par Lypœus, & par la plus saine partie des Canonistes, que le pouvoir d'administrer les mariages, est si délicat, si important, si dangereux, qu'il doit être nommément compris dans la permission d'administrer les Sacremens, ou du moins que la clause qui contient cette permission, renferme ces mots essentiels: *Omnia & quacumque Sacramenta...* C'est le sentiment unanime des Docteurs les plus relâchés, comme les plus sévères: c'est celui de Sanchez que le Parlement n'a jamais souffert qu'on citât dans ses Audiences, qui mériteroit de ne l'être en aucun endroit, & dont le ministère public prononce le nom avec peine, 104

Un pouvoir général ne comprend l'administration des mariages, que lorsqu'il est donné pour exercer tout ce qui appartient à la cure des âmes, 105

Zipœus, Official d'Anvers, après avoir soutenu, dans le premier livre de ses Consultations Canoniques, que les maximes générales & particulières résistoient également au pouvoir que les Vicaires militaires s'étoient attribué de célébrer les mariages des soldats, atteste dans le quatrième livre de ses Consultations (*Consult. 14 & 25*), qu'il est certain qu'ils

font dans l'usage de les célébrer, 106

Si les Evêques ont souffert que les Vicaires-Militaires se soient attribué indirectement le pouvoir de célébrer les mariages des soldats, ils n'ont eu cette tolérance, que parce qu'ils ont cru que les Vicaires & les Chapelains de l'armée connoissoient souvent mieux l'état & la condition des simples soldats, que les curés auxquels ils pourroient s'adresser, 113

Par les concordats passés entre l'Archevêque de Malines & les Evêques des Pays-Bas, il est dit d'abord que le Gouverneur des Pays-Bas n'est point soumis à la Jurisdiction du Vicaire-Général, si ce n'est pendant qu'il est actuellement à l'armée, *Ibid.*

Que les nobles qui ont un domicile fixe dans les Pays-Bas, & qui se retirent dans les lieux où ils ont leur domicile ordinaire, rentrent aussi-tôt sous le joug & l'autorité de leur supérieur naturel. 114

Que ceux qui n'ont point de domicile ordinaire dans les Pays-Bas, sont soumis au Vicaire-Général, tant que l'armée est assemblée, *Ibid.*

Enfin, que tous ceux en général qui suivent l'armée, & qui la quittent pour un tems, pendant que leur devoir les y fait réputer présens, demeurent aussi assujettis à l'autorité du Vicaire apostolique, *Ibid.*

Il n'y a pas un de ces articles qui ne décide que le pouvoir que les Vicaires-Généraux des armées se sont attribué de

célébrer des mariages, ne s'étend pas à la célébration des mariages des Officiers; qu'il leur donne encore moins le droit de marier un Général d'armée. 115

Ei effet, ou les Officiers ont un domicile, une espece de domicile, où ils ont accoutumé de laisser leur maison, leur équipage, lorsqu'ils partent pour la campagne, & où ils reviennent tous les ans; lorsque le tems de l'expédition est fini, ou ils sont tellement attachés à l'armée, qu'ils n'ont nulle autre espece de demeure & d'habitation véritable: dans le premier cas, ils ne sont point soumis au Délégué. 117

C'est le sentiment de Charles de Mansfeld qui reconnoît, 1°. qu'il suffit d'avoir un domicile, ou un *quasi-domicile* dans une ville, pour n'être plus soumis à la jurisdiction militaire du Vicaire-Général, lorsqu'on y est une fois revenu, 121

Secondement, que la jurisdiction déléguée cesse toutes les fois que le recours à la jurisdiction ordinaire est certainement & évidemment aussi sûr, aussi facile, aussi utile au public, que le pourroit être l'autorité du Subdélégué. 122

Troisièmement, que les Officiers peuvent être soumis, sans inconvénient, aux pasteurs ordinaires, quand ils reviennent au lieu de leur domicile, *Ibid.*

Vid. ETABLISSEMENT du Vicaire-Général dans les armées;... GÉNÉRAL D'ARMÉE.

*Fin de la Table des Matieres.*

Yyyij

# T A B L E

*Des Auteurs & des Personnes illustres dont il est parlé dans  
ce Volume.*

## A.

|   |             |
|---|-------------|
| <b>A</b> BIATHAR, (le grand Prêtre)   | 242         |
| pbg.  | 207         |
| ACCURSE,  | 456         |
| ADONIAS, frere de Salomon,  | 207         |
| ADRIEN II, (le Pape)  | 232         |
| ADRIEN, (l'Empereur)  | 433         |
| AGATHON, (le Pape)  | 226         |
| AGUESSEAU, (M. d') Procureur-Général,<br>Avocat Général & Chancelier, 337, 414, | 416         |
| AILLY, (Pierre d') Evêque de Cambrai,   | 269         |
| ALENÇON, (le Comte d')  | 152         |
| ALEXANDRE III, (le Pape)  | 238         |
| ALLEGRI, (Guillaume) Conseiller au<br>Parlement,                                | 308         |
| ALPHONSE I, Roi d'Aragon,   | 313         |
| ALPHONSE, Evêque d'Espagne,   | 317         |
| AMBOISE, (Georges d') Evêque de Mon-<br>tauban,                                 | 274         |
| AMBROISE, (Saint)   | 215         |
| AMPHILOQUE,   | 450         |
| ANASTASE, (l'Empereur)  | 217         |
| ANGENNES, (Claude) Evêque du Mans,<br>Ambassadeur du Roi,                       | 324         |
| ANNE, Princesse de Mantoue,   | 13          |
| ANNE PALATINE DE BAVIERE, Prin-<br>cesse de Condé,                              | 31 & 155    |
| ANTHEMIUS, (l'Empereur)   | 262         |
| ANTOINE-AUGUSTIN,   | 433         |
| ANTONIN, (l'Empereur)   | 456         |
| APREMONT de Vandy,  | 25          |
| ARCADE, (l'Empereur)  | 223         |
| AREZZO, (le Cardinal d')  | 309         |
| ARGENTRÉ,   | 499 & suiv. |
| ARISTOTE, Philosophe,   | 445         |
| ARMAGNAC, (le Comte d')   | 151, 154    |
| ARNOUL, Archevêque de Reims,  | 242         |
| ARTUR, (le Duc)   | 514         |
| ARTUR, (Jean & Guy)   | 536         |
| ATHANASE, (Saint)   | 214         |
| ATHENAGORAS,  | 450         |
| AUGUSTIN, (Saint)   | 448, 450    |
| AURELE, Evêque de Carthage,   | 261         |

## B.

|   |          |
|---|----------|
| <b>B</b> ALAGNI,  | 386      |
| BALLUE, (le Cardinal)   | 304, 307 |
| BARBERIN, (le Cardinal)   | 13       |
| BARBERIN, (les Cardinaux)   | 302      |
| BARONIUS,   | 262      |
| BASILE, (Saint)   | 450, 466 |
| BASSET,   | 191      |
| BAUDOUIN, Procureur au Châtelet,  | 27       |
| BEAUVAU, (Jean de) Evêque d'Angers,   | 307      |
| BELLARMIN.  | 201, 208 |
| BELLEFAÏE, (M. de) Conseiller au Par-<br>lement,                            | 275      |
| BENEDICTI,  | 247, 262 |
| BENOIST XIII, (l'Antipape)  | 269      |
| BERGHES, (Honorée de)   | 5        |
| BERGHES, (Philippe-François, Prince<br>de) Gouverneur de Bruxelles, 41, 156 | 41, 156  |
| BERNARD, (Saint)  | 209, 211 |
| BERNARD, Evêque de Pamiers,   | 268      |
| BERROYER, Avocat au Parlement.  | 517      |
| BETFORT, (le Duc de)  | 300      |
| BIGNON, (M. l'Avocat-Général)   | 77       |
| BIRON, (le Maréchal de)   | 152      |
| BLOIS, (Charles de)   | 536      |
| BONIFACE  | 191      |
| BONIFACE VIII.  | 194, 345 |
| BOSSU, (le Comte de)  | 5        |

# DES AUTEURS.

725

BOUILLON, (M. le Duc de) 4  
BOULENGER, (Jean) *Président*, 305  
BOULENGER, (Jean le) *Président à Mortier*, 308  
BOURBON, (le Connétable de) 276  
BOURBON, (le Cardinal de) 284, 327  
BOURGOGNE, (le Duc de) 307  
BOYER, (le Président) 363  
BRETAGNE, (le Duc de) 271  
BRETAGNE (Dame Nicole de) 516  
BRISSON, (Barnabé) 444  
BROCES, (M<sup>re</sup> Jean de) 516  
BRODEAU, 389  
BROYMARD, 346  
BUGNION, 143  
BURCHARD, 466, 467

## C.

CALIXTE III, (le Pape) 403  
CAMBOLAS, 192  
CANDIDIEN, (le Comte) 224  
CAPANUS, (Andreas) 502  
CASSIER, *Curt de Sainte Gudule*, 10  
CELESTIN, (le Pape) 194  
CHABANNES, (Antoine de) *Evêque du Puy*, 276  
CHARLEMAGNE, 385  
CHARLES-LE-CHAUVE, (le Roi) 232, 285, 393  
CHARLES IV, (l'Empereur) 386  
CHARLES-QUINT, 372  
CHARLES V, (le Roi) 246  
CHARLES VI, (le Roi) 269, 346, 360  
CHARLES VII, (le Roi) 153  
CHARLES VIII, (le Roi) 274, 365  
CHARLES IX, (le Roi) 280  
CHARTELIER, (M.) *Conseiller au Parlement*, 361  
CHATILLON, (le Cardinal de) *Evêque de Beauvais*, 321  
CHLVREUSE, (Madame de) 38  
CHILDEBERT, (le Roi) 228  
CHILPERIC, (le Roi) 227, 228  
CHOPIN, 365  
CICERON, 443, 454  
CLEMENT D'ALEXANDRIE, 444  
CLEMENT III, (le Pape) 238  
CLEMENT V, (le Pape) 313

CLEMENT VI, (le Pape) 345  
CLEMENT VII, (le Pape) 346  
CLEMENT VIII, (le Pape) 327  
CONDÉ, (Henri - Jules de Bourbon, Prince de) 31, 51, 155  
CONRAD III, (l'Empereur) 386  
CONSTANCE, (l'Empereur) 221  
CONSTANCE (le Cardinal de) 305  
CONSTANTIN, (l'Empereur) 213  
CONSTANTIN LE POGONATE, (l'Empereur) 226  
CORBIN, 359  
CORMETTO, (le Cardinal de) 313  
COUPES, (Antoine de) *Evêque de Sisteron*, 281  
COUSINOT, (Guillaume) *Chevalier, Seigneur de Monsreuil*, 308  
CUJAS, 146, 416, 444, 458

## D.

DALMAS, (le Censeur) 214  
DAMASE, (le Pape) 215  
DAMHOUDER, 154  
DELBIEST, (Pierre) 271  
DINTEVILLE, (François de) *Evêque d'Auxerre*, 278  
DIODORE DE SICILE, 444  
DION, 194  
DOMAT, 422  
DORIOLE, (Pierre) *Général des Finances*, 308  
DRIESCHE, (Jean de la) *Président en la Chambre des Comptes*, 308  
DUCANGE, (M.) 352, 529  
DUMOULIN, 278  
DUPRAT, (le Chancelier) *Cardinal & Légat en France*, 277  
DURAND, (Guillaume) 76  
DURAND, *Evêque de Mende*, 246  
DURAND, (le Spéculateur) 401  
DU TILLET, 349

## E.

EBBON, *Archevêque de Reims*, 232  
ELBEUF, (M. le Duc d') *Chef d'une des branches de la Maison de Lorraine*, 33  
ELIEN, 444

|  |     |
|--|-----|
| ENNOBIUS, ( le Duc ou Gouverneur )   | 229 |
| ESTOUTEVILLE, ( Jean d' ) <i>Seigneur de Torcy, Grand Maître des Arbalétriers de France,</i> | 308 |
| EUGENE, ( le Pape )  | 313 |
| EUGENE IV, ( le Pape )   | 361 |
| EVODE, <i>Préfet du Prétoire,</i>  | 256 |
| EUSEBE, <i>Evêque de Nicomédie,</i>  | 213 |

## F.

|   |               |
|---|---------------|
| FABER, <i>Joannes,</i>  | 247           |
| FAYE, ( M. le Président )   | 248           |
| FENOUILLET, ( M. de ) <i>Evêque de Montpellier,</i>                     | 208           |
| FLANDRES, ( le Comte de ) <i>Ayouté de l'Eglise de Cambrai,</i>         | 385           |
| FOUGERES, ( Geoffroy de )   | 506           |
| FOUGERES, ( Guillaume de )  | <i>ibid.</i>  |
| FOUGERES, ( Henri de )  | 507           |
| FOUGERES, ( Raoul de )  | <i>ibid.</i>  |
| FRAIN,  | 500           |
| FRANG, ( Guillaume le )   | 309           |
| FRANÇOIS I <sup>er</sup> . ( le Roi )                                   | 276, 363, 375 |
| FRANÇOIS DE LORRAINE, ( le Duc ) <i>frere de M. le Duc de Lorraine,</i> | 52, 139       |
| FRÉDÉRIC III, ( l'Empereur )  | 402           |
| FROISSARD,  | 350           |
| FUMÉE, ( M. ) <i>Maître des Requêtes,</i>                               | 279           |

## G.

|   |     |
|---|-----|
| GANNAY, ( Guillaume de ) <i>Avocat du Roi,</i>                  | 306 |
| GARDE, ( M. de la ) <i>Conseiller au Parlement de Toulouse,</i> | 279 |
| GASTON, ( Monsieur ) <i>Duc d'Orléans, frere de Louis XIII,</i> | 282 |
| GELASE, ( le Pape )   | 217 |
| GEMINIANI, ( Louis de )   | 317 |
| GENEBRARD, ( Gilbert ) <i>Archevêque d'Aix,</i>                 | 281 |
| GEOFFROY, ( le Comte )  | 513 |
| GILLES, <i>Archevêque de Reims,</i>                             | 228 |
| GODEFROY, ( Denis )   | 143 |
| GODEFROY ( Jacques )  | 223 |
| GODEFROY,   | 456 |

|  |          |
|--|----------|
| GOMEZ.   | 277      |
| GONTRAN, ( le Roi )  | 228      |
| GRATIEN, ( l'Empereur )  | 215, 223 |
| GRATIEN, <i>le Compilateur des Décrétales,</i>                               | 226, 450 |
| GRÉGOIRE LE GRAND, ( Saint )   | 226      |
| GRÉGOIRE DE TOURS, ( Saint )   | 228      |
| GRÉGOIRE VII, ( le Pape )  | 266      |
| GRÉGOIRE XII, ( l'Antipape )   | 269      |
| GRÉGOIRE XIII, ( le Pape )   | 398      |
| GRIMBERGHES, ( la Comtesse de )  | 17       |
| GROSSALIUS, ( <i>Carolus</i> )   | 363      |
| GRUEL, <i>Président au Parlement du Dauphiné,</i>                            | 308      |
| GUIENNE, ( le Duc de )   | 270      |
| GUYENNE, ( le Duc de ) <i>frere de Louis XI,</i>                             | 307      |
| GUISE, ( Madame la Duchesse de ) <i>Douairière,</i>                          | 17       |
| GUISE, ( Madame de ) <i>Coadjutrice de Montmartre, sœur du Duc de Guise,</i> | 24       |
| GUISE, ( le Chevalier de )   | 25       |
| GUISE, ( Mademoiselle de )   | 27       |
| GUISE, ( Monsieur de )   | 27       |
| GUISE, ( le Cardinal de )  | 284, 324 |

## H.

|   |                          |
|---|--------------------------|
| HANOYRE, ( Henriette-Benedicte Palatine de Baviere, Duchesse Douairière d'Hanower ) | 31, 16                   |
| HAPPART, ( Grégoire ) <i>Officiel d'Alsace,</i>                                     | 10                       |
| HATANCOURT, ( Guillaume de ) <i>Evêque de Verdun,</i>                               | 307                      |
| HAUCASTEL, ( le Sieur ) <i>Gentilhomme,</i>   | 328                      |
| HEBERT, ( Geoffroi ) <i>Evêque de Constance,</i>                                    | 273                      |
| HENRI VII, ( l'Empereur )   | 402                      |
| HENRI II, ( le Roi )  | 454                      |
| HENRI III, ( le Roi )   | 152, 280, 284, 324, 365, |
| HENRI IV, ( le Roi )  | 203, 280, 365            |
| HENRI IV, <i>Roi d'Angleterre,</i>  | 313                      |
| HENRI V, <i>idem,</i>   | <i>ibid.</i>             |
| HENRI VI, <i>idem,</i>  | <i>ibid.</i>             |
| HENRI DE LORRAINE, <i>Duc de Guise,</i>   | 3 & s.                   |

# DÉS AUTEURS:

|   |          |   |        |
|---|----------|---|--------|
| HENRI, (Jean) <i>Conseiller au Parlement</i> ,  | 306      | LE BRET, (M.) <i>Avocat-Général</i> ,                                     | 727    |
| HEVIN,  | 504, 508 | LE MAITRE, (M. le Président)  | 383    |
| HILAIRE, (le Diacre)  | 450      | LEON, (le Pape Saint)   | 9, 391 |
| HINCMAR, <i>Archevêque de Reims</i> ,   | 226      | LEON X, (le Pape)   | 284    |
| HINCMAR, <i>Evêque de Laon</i> ,  | 233      | LEON, <i>Empereur d'Orient</i> ,  | 260    |
| HIPOCRATE,  | 445, 452 | LEON, (le Cardinal de)  | 303    |
| HONGRIE, (le Roi de)  | 313      | LEOPOLD, (l'Empereur)   | 262    |
| HONORÉ III, (le Pape)   | 268      | LEOPOLD, (l'Archiduc)   | 461    |
| HONORIUS, (l'Empereur)  | 222      | LINDEMBROCK,  | 404    |
| HUGUES CAPET, (le Roi)  | 242      | LIZET, (M.) <i>Avocat du Roi</i> ,  | 22     |
| HUMBERT, (Dauphin) <i>Archevêque de Reims &amp; Patriarche titulaire d'Alexandrie</i> , | 300      | LORDAT, (Bernard de) <i>Evêque de Pamiers</i> ,                           | 453    |
| HURAUULT, (Jacques) <i>Evêque d'Autun</i> ,   | 276      | LORRAINE, (M. le Duc de)  | 276    |
| HYPACE, <i>Maître de la Milice</i> .  | 262      | LORRAINE, (Madame Marguerite de) <i>femme de Monsieur Duc d'Orléans</i> , | 22, 51 |
|   |          | LOUET, (M.)   | 365    |
|   |          | LOUIS LE DEBONNAIRE, (l'Empereur)   | 232    |

## I.

|                                |     |  |               |
|--------------------------------|-----|--|---------------|
| IDACE, (l'Evêque)              | 256 | LOUIS LE JEUNE, (le Roi)   | 346           |
| INNOCENT III, (le Pape)        | 238 | LOUIS, (le Roi Saint)  | 243, 346, 501 |
| INNOCENT VI, (le Pape)         | 346 | LOUIS XI, (le Roi)   | 273, 306      |
| INNOCENT VIII, (le Pape)       | 403 | LOUIS XII, (le Roi)  | 176, 361, 363 |
| INNOCENT X, (le Pape)          | 302 | LOUIS XIII, (le Roi)   | 282, 328, 365 |
| INSTANTIUS, (l'Evêque)         | 256 | LOUIS XIV, (le Roi)  | 366           |
| ISERNIA, ( <i>Andreas de</i> ) | 502 | LUCE III, (le Pape)  | 238           |
| ITHACE, (l'Evêque)             | 256 | LUCIUS VERUS, (l'Empereur)   | 434           |
|                                |     | LUXEMBOURG, (Jean de) <i>Evêque de Theouane &amp; Chancelier</i> , | 300           |

## J.

|   |          |  |  |
|---|----------|--|--|
| JEAN XXII, (le Pape)                                  | 76       |  |  |
| JEAN, (le Roi)  | 346      |  |  |
| JEAN, <i>Duc de Berry</i> ,                           | 246      |  |  |
| JEAN I, <i>Duc de Bretagne</i> ,                      | 510      |  |  |
| JEAN II, <i>Duc de Bretagne</i> ,                     | 509      |  |  |
| JEAN III, <i>Duc de Bretagne</i> , 534 & <i>suiv.</i> | 226      |  |  |
| JEAN, <i>le défenseur</i> ,                           | 448      |  |  |
| JOB, (le saint homme)                                 | 404      |  |  |
| JOSEPH, (l'Empereur)                                  | 324      |  |  |
| JOYEUSE, (le Cardinal de)                             | 445      |  |  |
| JUSTE-LIPSE,  | 262      |  |  |
| JUSTIN, (l'Empereur)                                  | 212, 416 |  |  |
| JUSTINIEN, (l'Empereur)                               |          |  |  |

## L.

|                      |    |  |  |
|----------------------|----|--|--|
| LAVAL, (le Comte de) | 69 |  |  |
|----------------------|----|--|--|

## M.

|   |                  |  |  |
|---|------------------|--|--|
| MACÉ, (Me Guillaume)  | 515, 518         |  |  |
| MAINARD,  | 191, 192, 197    |  |  |
| MANASSES, <i>Evêque d'Orléans</i> ,                         | 268              |  |  |
| MANSFELD, (Charles de)                                      | 9, 121, 122, 123 |  |  |
| MARC-ANTONIN, (l'Empereur)                                  | 76, 434          |  |  |
| MARC-AURELE, (l'Empereur)                                   | 434              |  |  |
| MARC, (François) <i>Sénateur du Parlement de Dauphiné</i> , | 362              |  |  |
| MARTHE, (M. de Sainte)                                      | 306              |  |  |
| MARTIEN, (le Jurisconsulte)                                 | 456, 457         |  |  |
| MARTIN (Saint)  | 257              |  |  |
| MARTIN GOUGE, <i>Evêque de Chartres</i> ,                   | 271              |  |  |
| MARTINUZZI, (le Cardinal Georges)                           | 321              |  |  |

|   |               |   |            |
|---|---------------|---|------------|
| MARTONIE, (Geoffroi de la) <i>Evêque</i>      |               | Louise d') <i>Duchesse de Montpensier</i> | 24         |
| a' Amiens,                                    | 281           |   |            |
| MATHIAS, (l'Empereur)                         | 404           | OSSAT, (M. le Cardinal d')                | 27, 51, 15 |
| MAXIME, (l'Empereur)                          | 256           |   | 284, 32    |
| MAXIMILIEN, (l'Empereur)                      | 403           | OTHON IV, (l'Empereur)                    | 40         |
| MAXIMILIEN D'AUTRICHE,                        | 273           | OTHONS, (les trois) <i>Empereurs</i> ,    | 38         |
| MAZARIN, (le Cardinal)                        | 331           | OVIDE, (le Poète)                         | 45         |
| MÉDÉE,  | 458           | OYSEL, (M. d') <i>Ambassadeur de Rome</i> | 278        |
| MEGHEN, (le Comte de)                         | 10            |   |            |
| MENDOZA,                                      | 465           |   |            |
| MESNIL, (M. du) <i>Avocat-Général</i> ,       | 278           |   |            |
| MINUTIUS-FÉLIX,                               | 448, 450      |   |            |
| MOLÉ, (M.) <i>Procureur-Général</i> ,         | 282           |   |            |
| MONTAIGU, (Jean de)                           | 271           |   |            |
| MONTFORT, (Jean de)                           | 336           |   |            |
| MONSIEUR, <i>fils de France, frere unique</i> |               |   |            |
| de Louis XIV, <i>Duc d'Orléans</i> ,          | 31, 51,       |   |            |
|   | 155           |   |            |
| MOTHE (Madame la Maréchale de la)             | 23            |   |            |
| MOYSE,  | 207, 452, 453 |   |            |

## N.

|  |          |  |  |
|--|----------|--|--|
| NAVARRÉ, (le Roi de) <i>Comte de Champagne</i> , | 357      |  |  |
| NAVARRÉ, (la Reine de)                           | 278      |  |  |
| NESTORIUS,                                       | 262      |  |  |
| NEUFCHATEL, (Charles de) <i>Archevêque</i>       |          |  |  |
| de Besançon & <i>Evêque Commandataire de</i>     |          |  |  |
| Bayeux,  | 273      |  |  |
| NICÉE, (le Cardinal de) <i>Vice-Chancelier</i>   |          |  |  |
| de Paul V.                                       | 309      |  |  |
| NICOLAS V, (le Pape)                             | 403      |  |  |
| NICOLAS VIII, (le Pape)                          | 402      |  |  |
| NICOLE le Part.                                  | 75       |  |  |
| NOAILLES, (M. le Cardinal de) <i>Archevêque</i>  |          |  |  |
| de Paris, <i>Président du Conseil de</i>         |          |  |  |
| Conscience,                                      | 415      |  |  |
| NOUET, (M.) <i>Avocat regardé comme l'oracle</i> |          |  |  |
| des matieres ecclésiastiques,                    | 334      |  |  |
| NUMA,  | 444, 445 |  |  |

## O.

|   |     |  |  |
|---|-----|--|--|
| OPPINIACUS,                                     | 454 |  |  |
| OPTAT,  | 201 |  |  |
| ORLÉANS, (le Duc de) <i>qui a succédé à</i>     |     |  |  |
| Charles VIII, <i>sous le nom de Louis XII</i> , |     |  |  |
|   | 274 |  |  |
| ORLÉANS, (Mademoiselle Anne-Marie-              |     |  |  |

## P.

|  |          |  |  |
|--|----------|--|--|
| PAPINIEN, <i>Jurisperite</i> ,               | 74       |  |  |
| PAPON,                                       | 143      |  |  |
| PATRICE, <i>l'Avocat du fisc</i> ,           | 256      |  |  |
| PAVIE, (le Cardinal de)                      | 317      |  |  |
| PAUL, (Saint)                                | 210, 211 |  |  |
| PAUL II, (le Pape)                           | 304      |  |  |
| PAUL V, (le Pape)                            | 309      |  |  |
| PENTHIEVRE, (la Maison de)                   | 516      |  |  |
| PHILIPPE-AUGUSTE, (le Roi)                   | 268      |  |  |
| PHILIPPE LE HARDI, (le Roi)                  | 244      |  |  |
| PHILIPPE-LE-BEL, (le Roi)                    | 241, 346 |  |  |
| PHILIPPE LE LONG, (le Roi)                   | 355      |  |  |
| PHILIPPE DE VALOIS, (le Roi)                 | 345, 386 |  |  |
| PIE II, (le Pape)                            | 403      |  |  |
| PIE IV, (le Pape)                            | 398      |  |  |
| PIERRE, (Saint)                              | 210      |  |  |
| PIERRE MONGUS,                               | 262      |  |  |
| PINSSON, (le Sieur)                          | 361      |  |  |
| PLAISANCE, (le Cardinal de) <i>Légat en</i>  |          |  |  |
| France,                                      | 327      |  |  |
| PLINE,                                       | 444      |  |  |
| PLUTARQUE,                                   | 444      |  |  |
| POMPADOUR, (François de) <i>Evêque de</i>    |          |  |  |
| Périgueux,                                   | 274      |  |  |
| PONCHER, (François) <i>Evêque de Paris</i> , |          |  |  |
|  | 277      |  |  |
| PONTIUS,                                     | 104      |  |  |
| POYET, (M.) <i>Avocat-Général en</i>         |          |  |  |
| 1531, & depuis <i>Chancelier de France</i> , | 278      |  |  |
| PRETEXTAT, <i>Archevêque de Rouen</i> ,      | 228      |  |  |
| PRISCILIEN, (l'Evêque)                       | 256      |  |  |
| PROGNÉ,                                      | 458      |  |  |

## R.

|                        |          |  |  |
|------------------------|----------|--|--|
| RAYNALDUS,             | 347      |  |  |
| REBUFFE,               | 364      |  |  |
| REINE, (la .. Mere)    | 45       |  |  |
| RETZ, (le Cardinal de) | 249, 330 |  |  |
|                        | RICARD   |  |  |

# DES AUTEURS.

**RICARD**, 191  
**RICHELIEU**, (le Cardinal de) 282  
**RIPARFOND**, *Avocat*, 542  
**ROBERT**, (le Roi)  *fils de Hugues Capet*, 242

**ROBERT PORTE**, *Evêque d'Avranches*, 268  
**ROCHECHOUART**, (Louis de) *Evêque de Saintes*, 274  
**ROCHETAILLE**, (Jean de) *Archevêque de Rouen*, 300  
**RODOLPHE**, (l'Empereur) 402  
**ROI** (le) **LOUIS XIV**, 22, 52  
**ROI**, (le..) *d'Espagne* 52  
**ROMAIN**, (Jean de Saint) *Procureur-Général*, 306  
**ROSE**, (Guillaume) *Evêque de Senlis*, 281  
**ROUILLARD**, 364  
**ROYE**, (M. de) *Archevêque de Reims*, 269

## S.

**SAINT-ANGE**, (le Gouverneur du Château de) 313  
**SAINT-CROIX**, (M. le Cardinal de) 325  
**SAINT-PAUL**, (le Comte de) 269  
**SAINT-PIERRE AUX LIENS**, (le Cardinal de) *neveu du Pape Sixte IV*, 318  
**SALOMON**, (le Roi) 207  
**SAMUEL**, (le Prophète) 207  
**SANCHEZ**, 104, 105  
**SCHILTER**, *Auteur Allemand*, 402  
**SELVE**, (M. de) *premier Président*, 276  
**SERGIUS**, *Evêque de Cyr*, 262  
**SEVERE**, (l'Empereur) 456  
**SEVERE SULPICE**, (l'Historien) 256  
**SINESIUS**, 427  
**SINIBALDIS**, (Falco de) 317  
**SIXTE IV**, (le Pape) 318  
**SIXTE V**, (le Pape) 284, 325  
**SOCRATE**, (l'Historien) 213  
**SOISSONS**, (le Comte) 4  
**SOURDIS**, (le Cardinal de) *Archevêque de Bordeaux*, 328  
**SPOLET**, (le Cardinal) 309

**STOKMANS**, *Jurifconsulte*, 516  
**SYLVESTRE**, (le Pape) 37, 80, 219

## T.

**TALON**, (M. Omer) *Avocat-Général*, 303  
**TERTULIEN**, 94, 166, 212, 447, 450  
**THEANT**, (le Cardinal) 309  
**THÉODORE DE MOPSUESTE**, 262  
**THÉODORET**, 213, 214, 450  
**THÉODORIC**, (le Roi) 227  
**THÉODOSE LE GRAND**, 261  
**THÉODOSE LE JEUNE**, (l'Empereur) 224  
**THÉOGNIS**, *Evêque de Nicée*, 213  
**THOU**, (M. de) 284  
**TITE-LIVE**, 293  
**TRIMOUILLE**, (M. le Duc de la) 69  
**TRISTAN L'HERMITE**, *Prévôt de l'Hôtel*, 308  
**TRYPHONIN**, *Jurifconsulte*, 456  
**TURIBIUS**, *Evêque des Asturies*, 260  
**TUSCANELLA**, (Paul) *Avocat-Confistorial*, 317

## U.

**UBALDI DE PEROUSE**, (Nicolas) *Auditeur de Rote*, 317  
**ULPIEN**, 421, 433, 34, 35  
**URBAIN VIII**, (le Pape) 108, 282  
**URSIN**, (le Cardinal) 309  
**URSINS**, (Juvenal des) *Chancelier*, 308

## V.

**VACQUERIE**, (M. de la) *premier Président du Parlement*, 275  
**VAIR**, (M. du) 284  
**VALENTINIAN I**, (l'Empereur) 215, 223  
**VALENTINIAN III**, (l'Empereur) 222  
**VALERE-MAXIME**, 445  
**VENCESLAS**, (l'Empereur) 403  
**VENDÔME**, (le Cardinal de) 249  
**VISTE**, (M. le) *Conseiller au Parlement*, 275



## W.

**W**ANDEVELDE, (Guillaume) *Chanoine de Cambrai*, 10

WASSINGHAM, (Thomas de) 346

WESTRIUS, 77

## Y.

**Y**VES de Chartres: 216

## Z.

**Z**ENON, (l'Empereur) 362

ZYPÆUS, *Official d'Anvers*, 58, 97, 104, 106, 116, 117





